



This is a digital copy of a book that was preserved for generations on library shelves before it was carefully scanned by Google as part of a project to make the world's books discoverable online.

It has survived long enough for the copyright to expire and the book to enter the public domain. A public domain book is one that was never subject to copyright or whose legal copyright term has expired. Whether a book is in the public domain may vary country to country. Public domain books are our gateways to the past, representing a wealth of history, culture and knowledge that's often difficult to discover.

Marks, notations and other marginalia present in the original volume will appear in this file - a reminder of this book's long journey from the publisher to a library and finally to you.

Usage guidelines

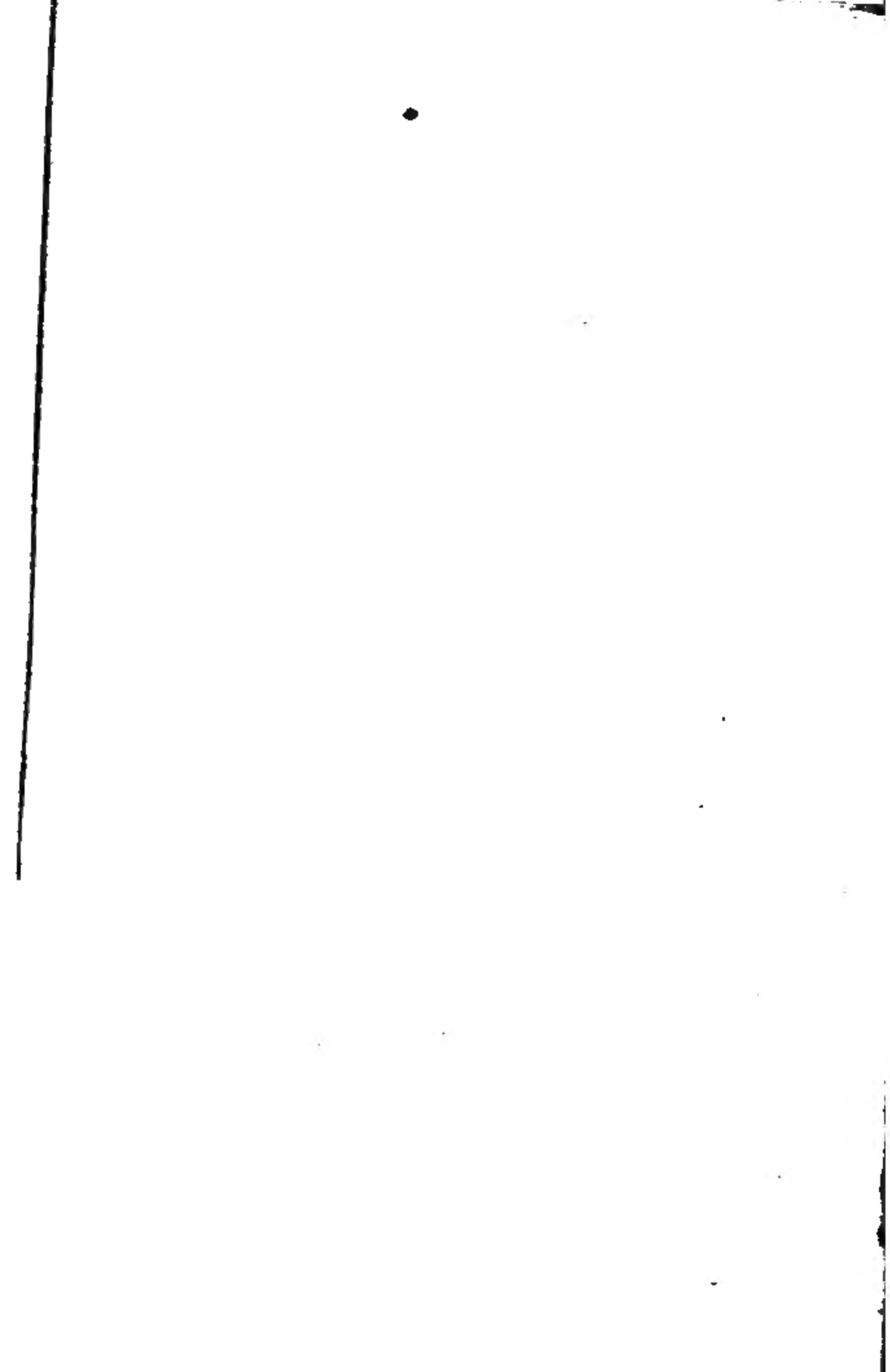
Google is proud to partner with libraries to digitize public domain materials and make them widely accessible. Public domain books belong to the public and we are merely their custodians. Nevertheless, this work is expensive, so in order to keep providing this resource, we have taken steps to prevent abuse by commercial parties, including placing technical restrictions on automated querying.

We also ask that you:

- + *Make non-commercial use of the files* We designed Google Book Search for use by individuals, and we request that you use these files for personal, non-commercial purposes.
- + *Refrain from automated querying* Do not send automated queries of any sort to Google's system: If you are conducting research on machine translation, optical character recognition or other areas where access to a large amount of text is helpful, please contact us. We encourage the use of public domain materials for these purposes and may be able to help.
- + *Maintain attribution* The Google "watermark" you see on each file is essential for informing people about this project and helping them find additional materials through Google Book Search. Please do not remove it.
- + *Keep it legal* Whatever your use, remember that you are responsible for ensuring that what you are doing is legal. Do not assume that just because we believe a book is in the public domain for users in the United States, that the work is also in the public domain for users in other countries. Whether a book is still in copyright varies from country to country, and we can't offer guidance on whether any specific use of any specific book is allowed. Please do not assume that a book's appearance in Google Book Search means it can be used in any manner anywhere in the world. Copyright infringement liability can be quite severe.

About Google Book Search

Google's mission is to organize the world's information and to make it universally accessible and useful. Google Book Search helps readers discover the world's books while helping authors and publishers reach new audiences. You can search through the full text of this book on the web at <http://books.google.com/>



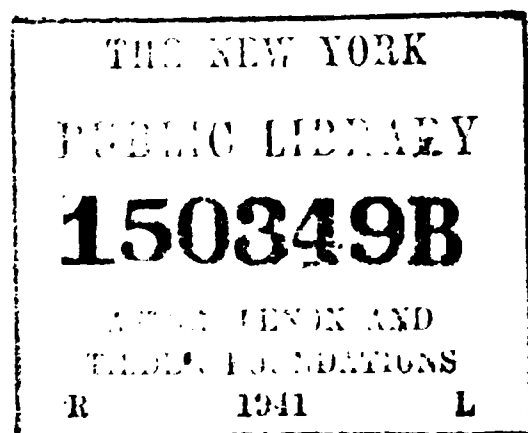
BEVEZETÉS
AZ ANGOL ALKOTMÁNYJOGBA

IRTA
DICEY A. V.

CM
Dicey

✓ Great Britain — Govt.
ED

A MAGYAR
✓
TUDOMÁNYOS AKADÉMIA
KÖNYVKIADÓ VÁLLALATA



ÚJ FOLYAM, LII. KÖTET
1902—1904. CYCLUS

BEVEZETÉS AZ ANGOL ALKOTMÁNYJOGBA

IRTA

DICEY A. V.

AZ 1902-DIK ÉVI ILLETMÉNY NEGYEDIK KÖTETE

1.02

BEVEZETÉS

AZ

ANGOL ALKOTMÁNYJOGBA

*

IRTA

DICEY A. V.

FORDITOTTA

ÁTNÉZTE

TARNAI JÁNOS

KAUTZ GYULA

*To Mr. Eugene Bernay
Wall St. P.O.
New York City*



*With my com-
pliments
Tarnai János
Budapest
April 15/1933.*

E. Bernay

BUDAPEST

A MAGYAR TUDOMÁNYOS AKADÉMIA KIADÁSA

1902.

15-

CM

Hornyánszky Viktor cs. és kir. udv. könyvnyomdája.

ELŐSZÓ AZ ELSŐ KIADÁSHOZ.

Ez a könyv, a mint czíme mutatja, bevezetés az alkotmányjog tanulmányába; nem akar az alkotmányjognak még sommázata sem lenni, annál kevésbbé annak teljes ismertetése. Csak Anglia mai alkotmányában uralkodó két-három vezérelvvel foglalkozik. Munkám közzétételének célja, a tanulónak oly kézikönyvet adni, mely elméjébe vésheti e vezéreleveket s így arra képesítheti, hogy haszonnal tanulmányozza Blackstone *Kommentárjai*-ban és hasonló más művekben a jog ama tételeit, melyek együttvéve Anglia alkotmányát teszik. E célhoz képest nem csupán ama tanokat (például a parlament souverainitását) emeltem ki, melyek mai alkotmányunk alapjai, hanem megvilágítom az angol constitutionalismust azzal is, hogy folyton az Egyesült-Államok és a francia Köztársaság alkotmánytanával hasonlítom össze. Annak megítélését, hogy célomat elértem-e, olvasóinra kell bíznom. De talán szabad arra figyelmeztetnem őket, hogy oly könyv, mely tényleg tartott felolvasásokból áll, még ha a kiadás alkalmából újból átvizsgáltatik is, magán fogja viselni a szóbeli előadás el nem kerülhető jellemvonásait; hogy továbbá az olyan munka, mely az alkotmányjog alapelveivel foglalkozik, célja és feladata szerint nemcsak más, mint Anglia alkotmánytörténete, hanem különbözik az olyan munkától is, milyen Bagehot páratlan *English Constitution*-ja,

mely mai parlamenti kormányzatunkat a gyakorlati életben mutatja.

Ha azonban hangsúlyozom is, hogy munkámnak sajátos célja van, azért távol áll tőlem kisebbiteni tartozásomat ama jogászok és történetírók iránt, kik az angol alkotmányról értekeztek. Művemnek egy lapját sem tudtam volna megírni az oly szerzőkre való folytonos hivatkozás nélkül, milyenek Blackstone, Hallam, Hearn, Gardiner és Freeman, kiknek munkái közkézen forognak. E tudósok közül különösen háromnak annyira adósa vagyok, hogy szíves kötelességem, nagy hálámat külön is leróni. Hearn tanárnak *Government of England* című műve minden más könyvnél jobban mutatta nekem, miképen állapították meg régente a jogászok az elveket, melyeken alkotmányunk nyugszik. Gardiner úr *History of England* című munkájából merítettem azt a tételt, mely a következő lapokon annyiszor hangsúlyoztatik s melyet megerősítve találtam mindazon adatokkal, melyeket a francia közigazgatási jogról összegyűjtenem sikerült: hogy ugyanis a nézetek, melyekkel a korona jogászai a Tudorok és a Stuartok idején a korona jogait (prerogative) vitatták, kiválóan hasonlítanak ama jogi és közigazgatási eszmékhez, melyeken a francia *droit administratif* még ma, a harmadik köztársaság korában is, alapszik. Barátomnak és kartársamnak, Freeman úrnak, másnemű hálával tartozom. *Growth of the English Constitution* című munkájában mintáját találtam annak, — persze oly mintát, melyet könnyebb bámulni, mint utánozni — hogy miképen kell száraz, sőt homályos tárgyakat hatásosan, népszerűen előadni. E műnek világos fejtegetése az angol u. n. „írott jog” és „conventionalis alkotmányunk” közötti kü-

lönbségről vezetett először annak vizsgálatára, hogy mily forrásokból meritik kötelező erejüket azon alkotmányos egyezmények (understandings), melyek nem törvények. Ugyancsak e könyvnek hasonlóan hatalmas azon fejtegetése pedig, hogy mily alakban látja alkotmányunk fejlődését a történetíró, arra irányította figyelmemet, hogy mily lényeges különbség van intézményeinknek jogi és történeti szempontból való felfogása között, s annak megfontolására készített, valjon az alkotmányfejlődés nyomainak kizárólagos megfigyelése nem gátolja-e a tanulót abban, hogy kellő figyelmet fordítson a létező alkotmányjogra. Az intézmények fejlődésére alkalmazott történeti módszernek gyengéje talán az, hogy túlságosan foglalkozván az ember az intézmény létrejöttének mikéntjével, nincs kellő gondja arra, hogy mivé lett az intézmény.

All Souls College

Oxford, 1885.

Dicey A. V.

ELŐSZÓ A HARMADIK KIADÁSHOZ.

Ezt a kiadást gondosan átnéztem.

Az átdolgozás főképp az anyag újabb elrendezésében áll. A felolvasásokra való felosztást elejtettem. Az első felolvasásból az lett, a mi tényleg volt: bevezetés a könyv főanyagába. A munka többi tartalma részekre és fejezetekre van osztva. Az egyes részek a munka három főágazatának felelnek meg és azokat domborítják ki; a fejezetek mindegyike valamely alárendeltebb külön tárgyat foglal magában; például a személyes szabadság jogát vagy a francia *droit administratif* és az angol joguralom közötti különbséget.

De meglehetősen mennyiségű új anyag is van ezen új kiadásban.

Nagyobb részét a Függelék jegyzeteiben helyeztem el. E jegyzetek közül háromra legyen szabad az olvasó különös figyelmét felhívnom. Az I. jegyzet a francia constitutionalismus néhány jellemző sajátosságát mutatja be, a legáltalánosabb vázlatban. Eléri célját, ha arra vezeti a komoly kutatókat, hogy vizsgálják a megbecsülhetetlen tanulságokat, melyeket a francia alkotmánycsinálás kísérleteiből meríthetünk. A IV. és az V. jegyzetet együtt kell olvasni. Lényeges tartalmuk már megjelent a *Contemporary Review*-ben. E cikkek a nyilvános gyülekezés jogával kapcsolatos néhány kérdést tárgyalnak, és e jogrész némely nehézségeit valódi

forrásukra vezetik vissza: az önvédelem határait megjelölő elvek homályosságára.

Köszönettel tartozom több barátomnak, különösen H. Jenkyns úrnak, a Parliamentary Counsel Office tagjának, a figyelmemet eddig kikerült hibák feltalálásában és kiigazításában való becses közreműködésükért.

1889. július.

D. A. V.

ELŐSZÓ AZ ÖTÖDIK KIADÁSHOZ.

A jelen kiadásban csak az érdemel figyelmet, hogy a Függelékbe két új jegyzetet vettem fel, VI. és VIII. szám alatt.

A VI. jegyzet, mely a törvénytelen gyülekezet feloszlatására felhívott katonák kötelességeit tárgyalja, kivonat a Featherstone-bizottság jelentéséből. E kivonat legújabb és legvilágosabb előadása a zendülés elnyomására felhívott katonák jogi helyzetének. A jelentést Lord Bowen írta alá és talán ő szerkesztette is; a benne foglalt jogmegállapításnak tehát némileg bírói tekintélye van.

A VIII. jegyzet, mely a svájci foederalismusról szól, kíséret a svájci szövetségi alkotmány néhány főjellemvonásának összegezésére; kidomborítja tehát a svájci szövetségi alkotmány és az Egyesült-Államokban fennálló foederalis kormányzat hasonlatosságának és különbözőségének némely pontjait.

Örömmel ismerem el a támogatást, melyet a VIII. fejezet megírásánál A. L. Lowell úr *Governments and Parties in Continental Europe* című munkájában találtam. A könyv önálló érdemei miatt figyelemreméltó, mert angol nyelven erről a tárgyról nincs jobb értekezés; igen érdekes jele az a növekvő érdeklődésnek is, melyben az Egyesült-Államokban, épp úgy mint nálunk, az alkotmányok összehasonlító tanulmányát részesítik.

1897 január.

D. A. V.

Dicey jelen műve 1885-ben jelent meg először *Introduction in the law of the Constitution* cím alatt. Azóta öt kiadás jelent meg belőle. E könyv egyetemi előadások alapján készült, melyeket Dicey Oxford-ban tartott. E mű nem akar az angol alkotmánynak ki-merítő compendiuma lenni, hanem az alkotmányosság szellemét és főelveit világítja meg. Ép annyira ki-tűnik tudományával, mint önálló fölfogásával.

A szerző jelenleg az oxfordi egyetem egyik leg-hiresebb tanára.

Fordításunk az ötödik angol kiadás után készült, de átvettük szerzőnek az 1902-ben megjelent francia fordításhoz írt két jegyzetét is. (Függelék IX. és X. sz.)

TARTALOM.

Lap

BEVEZETÉS.

| | |
|--|---|
| Az alkotmány valódi természete | 1 |
|--|---|

ELSŐ RÉSZ.

A parlement souverainitása.

ELSŐ FEJEZET.

| | |
|---|----|
| A parlamenti souverainitás természete | 35 |
|---|----|

MÁSODIK FEJEZET.

| | |
|---|----|
| A parlament és a nem-souverain törvényhozó testületek . | 81 |
|---|----|

HARMADIK FEJEZET.

| | |
|---|-----|
| Parlamenti souverainitás és foederalismus | 129 |
|---|-----|

MÁSODIK RÉSZ.

A jog uralma.

NEGYEDIK FEJEZET.

| | |
|---|-----|
| A jog uralmának természete és általános értelme . . . | 174 |
|---|-----|

ÖTÖDIK FEJEZET.

| | |
|--------------------------------------|-----|
| A személyes szabadság joga | 195 |
|--------------------------------------|-----|

HATODIK FEJEZET.

| | |
|--|-----|
| A szabad véleménymondás joga | 223 |
|--|-----|

HETEDIK FEJEZET.

| | |
|---------------------------------------|-----|
| A nyilvános gyülekezés joga | 253 |
|---------------------------------------|-----|

NYOLCZADIK FEJEZET.

| | |
|----------------------|-----|
| A hadi jog | 260 |
|----------------------|-----|

KILENCZEDIK FEJEZET.

| | |
|----------------------|-----|
| A hadsereg | 270 |
|----------------------|-----|

TIZEDIK FEJEZET.

| | |
|---------------------|-----|
| A pénzügy | 284 |
|---------------------|-----|

TIZENEGYEDIK FEJEZET.

| | |
|-----------------------------------|-----|
| A miniszteri felelősség | 296 |
|-----------------------------------|-----|

TIZENKETTEDIK FEJEZET.

| | |
|--|-----|
| A joguralom és a droit administratif | 299 |
|--|-----|

TIZENHARMADIK FEJEZET.

| | |
|--|-----|
| A parlamenti souverainitás és a jog uralma közötti viszony | 326 |
|--|-----|

HARMADIK RÉSZ.

Az alkotmányjog és az alkotmányos egyezmények közötti viszony.

TIZENNEGYEDIK FEJEZET.

| | |
|---|-----|
| Az alkotmányos egyezmények természete | 337 |
|---|-----|

TIZENÖTÖDIK FEJEZET.

| | |
|---|-----|
| Sanctiók, melyek alatt az alkotmányos egyezmények érvényesülnek | 357 |
|---|-----|

FÜGGELÉK.

| | |
|--|-----|
| Első jegyzet. A francia alkotmány merevsége | 391 |
| Második jegyzet. A hatalmak megosztása foederalis államokban | 402 |

| | Lap |
|--|-----|
| Harmadik jegyzet. A parlamenti és nem-parlamenti végrehajtó hatalom közötti különbség | 408 |
| Negyedik jegyzet. Az önvédelem (self-defence) joga . . | 421 |
| Ötödik jegyzet. A nyilvános gyülekezés jogával kapcsolatos kérdések | 435 |
| Hatodik jegyzet. A törvénytelen gyűlés feloszlására felhívott katonák kötelessége | 457 |
| Hetedik jegyzet. Az alkotmányellenes törvény értelme . | 464 |
| Nyolczadik jegyzet. A svájczí foederalismus | 465 |
| Kilenczedik jegyzet. A közigazgatási jog | 483 |
| Tizedik jegyzet. A közigazgatási jog fejlődésének összehasonlítása az angol jog fejlődésével | 499 |

BEVEZETÉS.

Az alkotmány valódi természete.

Optimista nézetek az angol alkotmányról. — „Nagy kritikusoktól — így írt Burke 1791-ben — egy nevezetes szabályt tanultunk . . . Azt, hogy ha nem is találnánk bámulni valót oly írókon és művészeken, mint Livius, Virgil, Rafael és Michelangelo, kiket még minden művelt ember bámult: akkor ne engedjünk ötletünknek, hanem tanulmányozzuk őket, míg meg nem tudjuk, hogy miért és miben oly csodálatosak; és ha nem sikerülne tudásunkat a mások bámulatával összeegyeztetni, higgyük inkább, hogy mi vagyunk a bolondok, mint hogy a többi világ csalódott. Ez a szabály Angliának annyit csodált alkotmányára mindenesetre talál. Iparkodjunk tőlünk telhetőleg megérteni; de tiszteljük még akkor is, ha ez idő szerint nemv olnánk képesek megérteni.“¹

„Az elfogulatlan szemlélő, — így írt Hallam 1818-ban — ha öröme telik nemünk jólétében: Angliának szakadatlanul növekvő virágzásában az emberiség történetének legszebb jelenségét fogja látni. Kedvezőbb éghajlat bővebben oszthatja az élet örömeit, de nincs ország, hol annyi ember részesült volna ama jótéte-

¹ Burke, *Works* III. (1872-iki kiadás.) 114. l.

ményekben, melyeket a politikai intézmények nyújthatnak, és nincs nép, mely a jólét, a rend és a szabadság össze nem hangzó elemeit oly jól megegyeztette volna. Ezeket az előnyöket bizonyára nem e sziget földjének vagy geografiai fekvésének köszönjük, hanem törvényei szellemének, melyekből különböző módokon fejlődött ki nemzetünk jellemző függetlensége és munkássága. Anglia alkotmánya tehát kell hogy fölöttébb érdekelje még az idegen kutatót is; de még inkább érdekeljen az önmagunkat, mert különbözik a hatalmas nemzetek mindazon szabad államrendjeitől, melyekről a történelem megemlékezik, és mert több század múltán sem észlelhetjük rajta a menthetetlen süllyedés jelenségeit, sőt ellenkezőleg, a terjeszkedőbb erő jeleit találhatjuk fel benne.“¹

Ezen idézetek, melyeknek írói különböző téreken ugyan, de egyaránt nagyhírűek, ritka hűséggel közlik velünk a szellemet, melyben apáink és nagyapáink hazájuk intézményeit nézték. Nekik az alkotmány, III. György hivalkodó szavai szerint, „a legtökéletesebb emberi alkotás“ volt.² Az ő szemeikben nem oly államrend volt az, melyet egyszerűen valamely más ország kormányzatához lehet hasonlítani, hanem a kormányzás mesterségének úgyszólván szentelt mysteriuma; „nem készült, hanem termett“, a mint gyermekkorunk óta halljuk; nem abstract elmélet szülte, hanem azon ösztön, mely az angolokat — még pedig a civilizálatlan

¹ Hallam, *Middle Ages* (12. kiad.) II. 267. l. Misem mutatja élénkebben, mikép gondolkoztak az angolok alkotmányukról a XVIII. század vége felé, mint a nemzeti büszkeség ama gúnyos rajza, mely Goldsmithnél (*Citizen of the World*, Lettre IV) olvasható.

² L. Stanhope, *Life of Pitt*, I. App. 10. l.

angolokat — egészséges, tartós intézmények teremtésére tette képessé, körülbelül a hogy a méhek építenek köpűt, nem törődve az elvekkel, melyek szerint a legtudatosabb műalkotásnál is gondosabban készült házukat előállítják. Alkotmányunkat több oly kiváló tulajdonság jellemezte, mely apáink szemében magasan föléje helyezte azt minden utánzatnak, hamisításnak vagy paródiának, mely az utolsó száz év folyamán a művelt világban készült. Nem lehetett pontosan meghatározni, mikor született; nem volt testület, mely apjának mondhatta volna magát; senkisé nem tudta megjelölni az okiratot, mely rendeleteit tartalmazza; szóval, magában álló dolog volt, melyet angolok és idegenek „tiszteltek még akkor is, ha megérteni nem tudták“.

Mai nézetek az alkotmányról. — A mai nemzedék más szellemben kell hogy nézze az alkotmányt, mint az 1791-ben vagy 1818-ban élt emberek. Nem tehetjük magunkévá Burke vallási áhitatát, melyet úgyszólván rajongó imádássá fokozott benne „a modern iskola doktorai“-nak jogos gyűlölete, kik abban a korban, mikor Burke írt, a barbárság uralmát újították meg a rémuralom alakjában. Nem lehetünk egészen olyan tetszelgők sem, mint Hallam; ez természetes volt egy oly angolnál, ki hazája intézményeit fennállani és virágozni látta oly időben, mikor idegen reformátoroknak azon erőlködése, hogy a rendet és a szabadságot összeegyeztessék, a romlással végződött. A kik az alkotmányt ma tanulmányozzák, nem akarnak sem bírálni, sem imádni, hanem érteni, s a ki alkotmányjogot tanít, annak tudnia kell, hogy hivatása nem a kritika, nem az apologia, nem a dicsőítés, hanem egyedül az értelmezés; feladata nem az alkotmány megtámadása vagy megvédése, hanem egyszerűen törvényeinek magyará-

zata. Be kell látnia azt is, hogy bármily vonzók az alkotmány mysteriumai, alapos oka van irigyelni tanártársait Franciaországban, Belgiumban vagy az Egyesült-Államokban, hol az alkotmány rendeletei írásba foglalvák, melyet minden polgár ismer s melyhez minden olvasni tudó hozzáférhet. Bármily nagyok a „nem-írott“-nak nevezett alkotmány előnyei, a szabványait magyarázónak sajátos nehézségei vannak vele. Meggyőződünk erről, ha oly írók helyzetét, mint Kent vagy Story, kik az amerikai alkotmányt értelmezik, azokéval hasonlítjuk össze, kik az angol alkotmány tanítására vállalkoznak.

Az angol alkotmány magyarázatának sajátos nehézségei. — Midőn e kitűnő jogászok előadások alakjában kommentárokat irtak az Egyesült-Államok alkotmányáról, pontosan ismerték tantárgyukat és az annak kezelésére legalkalmasabb módszert. Tanításuk tárgya az ország jogának egy határozott, körülírható része volt; írásba volt foglalva, melyhez mindenki hozzáfért; neve: „Az Egyesült-Államoknak az Egyesült-Államok népe által elhatározott és rendelt alkotmánya“. Ezen alkotmány cikkelyei, igaz, távolról sincsenek valami tökéletes logikával elrendezve és szóhasználatuk sem egészen világos; de az Unio alaptörvénye világosan és érthetően megvan bennök. Megjegyzendő, hogy ez az alaptörvény nem úgy készült és nem változtatható meg oly módon, mint a hogy a többi törvények létrejönnek vagy módosulnak; önálló tanulmány tárgya tehát; a törvényhozással, a végrehajtó és a birói hatalommal foglalkozik; a saját módosításáról szóló rendelkezésekkel közvetve meghatározza a testületet is, mely az Egyesült-Államok törvényhozói fensőségét gyakorolja. Story és Kent tehát pontosan ismerték a

magyarázandó jogrész természetét és határait; azt is tudták, mily módszert kell használniok az anyag tárgyalásánál. Feladatuk az alkotmány magyarázatában egészen olyan volt, mint az amerikai jogtudomány más ágában. Az amerikai jogásznak, ki az alkotmány szakaszait megérteni akarja, azon eszközöket kell alkalmaznia, melyeket bármely más törvény értelmezésénél használ. Segédszerei: a nyelvtan, a common law ismerete, néhol az Egyesült-Államok törvényhozásának az ország történetéből való megvilágítása és a birói döntvények figyelmes vizsgálatából vonható következtetések. Szóval az amerikai nagy kommentátorok teendője nem volt egyéb, mint egy bizonyos jogi okiratnak értelmezése az e nemű magyarázat elfogadott szabályai szerint. Munkájuk, bármily nehéz is, a jogászok szokott munkája volt és a járatos módszerekkel volt teljesíthető. Story és Kent kiváló elméjű férfiak voltak, de ilyen volt a mi Blackstone-unk és legalább egyik átdolgozója is. Ha, mi kétségtelen, az amerikai jogászok egészen más és valósággal sokkal különb kommentárokat írtak az Egyesült-Államok alkotmányáról, mint az angol alkotmányról szóló ily művek: úgy e sikert részben oly előnyöknek köszönik, a milyenekkel az angol író vagy tanár nem rendelkezik. Ez utóbbi egészen más helyzetben van, mint amerikai pályatársai. Végig mehet az egész törvénytáron (statute book), de nem fog törvényt találni, mely az alkotmány cikkeit tartalmazná; nincs jel, melyből az alkotmány- vagy alaptörvényeket a közönséges törvényektől megkülönböztethetné; még azt is fogja tapasztalni, hogy az „alkotmányjog” kifejezés, melyet Blackstone emlékeztem szerint sohasem használ, aránylag új keletű; szóval, mielőtt az angol alkotmányjogot kommentálhatná,

meg kell állapítania az angol alkotmánytörvény természetét és területét.¹

A kommentátor segítséget kér az alkotmányjogászoktól, a historikusoktól és a theoretikusoktól. — Természetes, mellőzhetetlen segédeszköze az lesz, hogy az alkotmány jogáról, történetéről és gyakorlatáról irt kiváló szerzőkhöz fordul. Kétségtelen, hogy kitűnő vezetőkre fog találni. Használhatja oly jogászok munkáit, minő Blackstone, oly történetírók vizsgálatait, minő Hallam vagy Freeman, oly bölcselek elmélkedéseit, minő Bagehot vagy Hearn. Mindegyikétől sokat fog tanulhatni, de — oly okokból, melyeket mindjárt elő fogok adni — mindezen írók könnyen félrevezethetik ama törekvésében, hogy tanulmányai területét és módszerét megállapítsa. Ha vezető fonalat nem talál, mely lépteit irányítja, azt fogja tapasztalni, hogy a tér, melyet „alkotmányjog“-nak nevezünk, útvesztő, melyben megtéveszti a kutatót a megbízhatatlanság, a régészkedés, a hagyomány.

I. A jogászok felfogása az alkotmányról. Alaptalansága. Blackstone. — Szóljunk legelőbb is a jogászokról és kötelesség szerint Blackstone-ról.

Az alkotmányjogról, mint olyanról, egy szó sincs a „Kommentárok“-ban. A kérdések, melyek e tárgyra

¹ Boutmy is (Etudes de Droit constitutionnel, 2. kiad. 8. l.) világosan kimutatta ezt. Azt mondja, hogy az angol alkotmányjog forrásai eredetükre nézve négyfélék: 1. Szerződések vagy quasi-szerződések (Acts of Union); 2. a common law; 3. ünnepléses egyezmények (pactumok), vagyis a jogtörvény (pl. a Bill of Rights); 4. a törvények (Statutes). Ez az osztályozás nem olyan, hogy angol író könnyen elfogadhatná, de az angol jog forrásainak oly különbségeire irányozza a figyelmet, melyekről gyakran megfeledkezünk.

látszanak tartozni, főrészt a „személyek joga“ című fejezetben tárgyaltnak. A könyv, melynek ez a címfelirata, többek közt a következőkkel foglalkozik: a parlamenttel, a királylyal és címével, a gazda és cseléd, a férj és feleség, az apa és fiú közötti viszonynyal. A beosztás sajátosságos és semmikép sem világítja meg az alkotmányjog igazi feladatát vagy jellegét. Ez azonban csekélység. A munkában sok alapos tudás van kormányzati rendszerünkről. Főhibája az eszméknek és a stílusnak kegyetlen zavarossága, melyet Blackstone-nak, miként kora legtöbb jogászának, az a szokása honosított meg az alkotmányjogban, hogy avult, alkalmatlan kifejezéseket használnak az új intézmények megjelölésére, s különösen hogy a mai alkotmányos királyt a papíron felruházzák mindama jogokkal, melyeket Hódító Vilmos bírt és gyakorolt, sőt talán többel.

„Most vizsgálni fogjuk“ — úgymond Blackstone — „a királyi kiváltságoknak azon ágát, melyek legfelsőbb urunkat, (ki ez által királyi minőségében legteljesebb és halhatatlan), nagyszámú jogokkal és tehetségekkel ruházzák fel; ezeknek gyakorlásában áll a kormányzat végrehajtó része. Az angol alkotmány bölcsen egy kézbe teszi le azt, az egyértelműség, erő és gyorsaság érdekében. Ha sok kézben volna, sok akarattól függne; a sokféle akarat, ha nem egyezik és széthúzó, gyengeséget szül a kormányzatban s e többféle akaratok egyesítése és egységesítése több munkát és időt kíván, mint a mennyit az állami ügyek elbírnak. Az angol király tehát nemcsak feje, hanem voltaképen egyedüli tisztviselője is az államnak, mert a többi mind az ő megbízásából működik, vele szemben illő alárendeltségben; a mint a

római állam nagy forradalma után a köztársaság régi magistraturájának egész hatalma az új császárban összpontosult; úgy hogy, mint Gravina mondja, „in eius unius persona veteris reipublicae vis atque maiestas per cumulas magistratuum potestates exprimebatur“.¹

Ez a hely megdöbbentő; rövidítve, de lényeges változtatás nélkül megtaláljuk Stephen *Commentaries* című könyvében is. Csak egy hibája van: állítása egyenes ellentéte az igazságnak. Angliában a végrehajtó hatalom egy bizottságé, melynek neve kabinet. Ha van személy, kinek kezeibe az államhatalom le van téve, ez a személy nem a király, hanem ama bizottság feje, más néven a miniszterelnök. Nem lehet még azt sem mondani, hogy Blackstone definitiója a királyi hatalomról az ő korabeli fejedelem hatalmának pontos leírása volna. III. Györgynek sokkal több reális hatalma volt, mint utódai bármelyikének. De képtelenség volna állítani, hogy a fenti idézet hiven írja le helyzetét. A kommentátor szavai az ő korában is alaptalanok voltak és ez köztudomású volt.² Az azóta lefolyt száz és

¹ Blackstone, *Commentaries*, I. 250. l.

² A következő idézet, mely Paley 1785-ben megjelent *Moral Philosophy* című könyvéből való, igen tanulságos. „Az angol alkotmányban és talán minden alkotmányban nagy különbség van a kormányzat tényleges állapota és az elmélet között. Kapcsolatosak, de a kettő között mégis nagy a különbség. Ha a brit alkotmány *elméletét* tekintjük, azt látjuk, hogy a király a legabszolútabb személyes hatalommal van felruházva. Elvetheti a parlament két házától megszavazott törvényeket, kiváltságlevelet adhat bármely csoportnak vagy személysorozatnak, hogy képviselőket küldjön a parlament bármelyik házába, kinevezés útján pedig a kit akar, e házak másikába helyezheti át. Mi ez más, mint a legnyiltabb abszolútizmus? — kérdezhetné az idegen.

néhány év óta csak valamivel valótlanabbak lettek. „A király — így ír ismét Blackstone — belügyekben . . . az igazság forrásának és az országbéke főfentartójának tekintetik . . . Ennélfogva csak ő van jogosítva bíróságokat felállítani; mert bár az ország alkotmánya reá bízta a törvények végrehajtásának egész hatalmát, lehetetlen, de helytelen is volna, hogy személyesen teljesítse e nagy és terjedelmes feladatot. Szükséges tehát, hogy hatalma gyakorlásában segítségére bíróságok állíttassanak fel, s épp oly szükséges, hogy e szervezés az ő jogán történjék. Innen van, hogy közvetve vagy közvetlenül a korona ítél, hogy a törvénykezés általában az ő nevében, az ő pecsétje alatt gyakoroltatik és a végrehajtás az ő tisztjeire van bízva.“¹

Itt egészen a költés vagyis a valótlanságok terén vagyunk. A bíróságok felállításához sem a királynénak, sem a végrehajó hatalomnak semmi köze. Ha

Ha azonban a királyi hatalomnak nem ezt a törvény szerinti állapotát, hanem tényleges gyakorlatát tekintjük, azt látjuk, hogy e rettenetes kiváltságok pusztá alakisággá törpültek és helyükön egy tevékeny, biztos befolyást találunk, melyről az alkotmány látszólag mitsem tud s mely azon óriási patronatusból fejlődött ki, melyet a birodalom növekvő terjedelme és gazdagsága a végrehajtó magistratura kezeibe adott.“ (Paley: *Moral Philosophy*, VI. könyv, VII. fejezet.)

Az egész fejezet, melyből a fenti idézetet vettük, megérdemli az elolvasást. Paley az akkori alkotmány valódi természetét sokkal tisztábban látja, mint Blackstone. Megjegyzendő továbbá, hogy elméletileg a parlamenti kerületek alkotásának jogát még 1785-ben is a korona fennálló kiváltságának tekintették. A királyi hatalom nagy volt még s tényleg az óriás patronatus gyakorlásán alapult.

¹ Blackstone, *Commentaries*, I. 267. 1.

egy reggel oly rendeletet olvasnánk a *Gazette*-ben, hogy a király törvényes felhatalmazás nélkül egy új főtörvényszéket állít föl: méltán hihetnők, hogy a kabinet eszét vesztette.

Helyén lesz itt megmondanunk, hogy miért sérelmes a jogtudományra Blackstone-nak és más, kevésbé híres íróknak az a szokása, hogy meg nem felelő kifejezéseket használnak. A baj nem egyedül és nem főképen az, hogy e kitételek túlozzák a korona hatalmát. Utóvégre az olvasó itt épp úgy számolhatna a hagyományos túlhajtással, mint a ceremóniás tisztelet és a világi udvariasság szólamainál. A hamis szóhasználat veszélye az, hogy elhomályosítja és eltakarja a királyi és a kormányzati hatalom valódi határait. Csak a gyermek képzele, hogy a királyné Westminsterben a trónon ülve, koronásan, saját személyében osztja alattvalóinak az igazságot. De sok tanult embernek azon hite, hogy az angol király vagy királyné uralkodik, a nélkül hogy résztvenne az ország kormányzatában, épp oly távol áll a valóságtól, mint az a gondolat, hogy Viktória királyné egyáltalában gyakorol birói hatalmat az övének nevezett bíróságoknál. Furcsa dolog, de igaz, hogy a legtöbb angol ember csak sejti a korona tényleg gyakorolt hatalmának terjedelmét s ugyanez áll nagyrészt a miniszterelnök és más főtisztviselők hatásköréről is. Blackstone-tól és hasonló íróktól sajátítottuk el azt a szokást, hogy folyton használunk kifejezéseket, melyekről tudjuk, hogy nem szigorúan helyesek; hogy nem vagyunk képesek bizton meghatározni, mily viszonyban állanak az alkotmányos kormányzat cselekedetei a többé-kevésbé mesterséges phraseológiához, melybe burkolvák. Így például helytelen állítás az, hogy a királyné nevezi

ki a miniszteriumot; természetesen épp oly helytelen állítás az is, hogy bíróságokat szervez; de e valótlan állítások mindegyike más-más viszonyban áll a tényekhez. Különbözik a koronának tulajdonított jogok némelyikét tényleg a kormány gyakorolja, míg más részük nem illeti meg sem a királyt, sem a miniszteriumot. A végeredmény az, hogy a korona valódi helyzete, épp úgy mint a kormány valóságos hatásköre, a fejedelem politikai mindenhatóságának költött czímébe van burkolva, s a ki Blackstone művének, mondjuk, első könyvét olvassa, alig tudja látni a benne foglalt gazdag jogi adatokat, az azokat kifejező szövegek valótlanúsága miatt.

II. A történetírók felfogása az alkotmányról.
Archaismusuk. — Forduljunk most a jogászok formalizmusától az alkotmány történetíróinak igazságszeretetéhez.

Itt az alkotmányjog természetét kutató tanulót vagy tanítót kitűnő mesterek környezik. Tanulhat Hallam elfogulatlanságától; belemélyedhet az oxfordi püspök ki nem meríthető tudásába. May Tamásnál a parlamenti ügyek körüli óriás tapasztalatot, Freeman „Az angol alkotmány fejlődése” című művében nagy józanság mellett polemikus vizsgálódást fog találni. Ezt a könyvet a történeti constitutionalismus fényes mintájának fogadhatjuk el. Ismeri mindenki. Kétségbe nem vont érdemeiről, világosságáról, pontosságáról, erejéről fölösleges volna oly tanulók előtt szólni, kik e kötetet az első sortól az utolsóig tudják vagy tudni tartozni. Egy körülmény azonban külön említést érdemel. Freeman legnagyobb érdeme az, hogy páratlan tehetsége van minden vitát tiszta eredményre vezetni. Kényszeríti olvasóját, hogy helyeseljen vagy tagadjon. A ki tagad, jól okolja meg tagadását s így

épp annyit fog tanulni az okos ellenmondással, mint a feltétlen helyesléssel. „Az angol alkotmány fejlődését” tehát kiváló mintája gyanánt vehetjük annak, hogy miként nézi a történetíró az alkotmányt. Mit tanul a jogász, ki a akar joggal megismerkedni, e lapok olvasásából? E kérdésre feleljen néhány idézet, melyeket a két első fejezet elé írt bő és jeles tartalomjegyzékből veszünk.

Íme:

Uri és Appenzell Landesgemeinde; viszonyuk az angol alkotmány történetéhez; az egész germán faj közös politikai elemei; a monarchikus, arisztokratikus és demokratikus elemek megvannak már kezdetben; az emberek három osztálya: a nemes, a közrendű és a rabszolga; a germán intézmények az egész árja-család intézményei; Homeros tanúsága; Tacitus leírása a germán népgyűlésekről; az angol intézmények folytonossága; az angol nemzeti lét feltevése; a germán intézményeket az angol hódítók magukkal viszik Britanniába; a letelepedés hatása a hódítókra; a rabszolgaság valószínű terjeszkedése; earl-ök és churl-ök; a királyi hatalom öregbedése; a királyi méltóság természetete; a király különös szentsége; ősrégi különbség a királyok és ealdormann-ek között; . . . az angol alkotmány fokozatos fejlődése; új törvényeket ritkán kívánnak; a praecedensek fontossága; a modern törvényhozás visszatérései ősi elvekhez; a régi nemzeti gyűlekezetek összezsugorodása; a witenagemót szervezete; a witenagemót a lordok házában folytatódik; gemótok a norman hódítás után; a királynak joga van meghívókat kibocsátani; a peerségek; az alsóház eredete; az angol és franczia gyűlekezetek s általában az angol és franczia nemzeti történetnek összehasonlítása; egyes emberek ha-

*tása az események folyására; Montforti Simon; első Edward; az alkotmány véglegesen megerősödik alatta; a későbbi változások természete; különbség angol és szárazföldi törvényhozó testületek között.*¹

Mindez érdekes, tudományos, történetileg igen fontos s egészen helyén van egy oly munkában, melynek egyedüli tárgya az alkotmány „fejlődése”; de az angol jog és az alkotmányjog tekintetében Uri *Landesgemeinden*-e, Homér tanusága, az ealdorman-ek, a witenagemót szervezete és az egyéb vonzó kérdések egész tömege csak régészkedés. Ne mondják, hogy az ilyen beszéd tagadja a történelem és a jog közötti kapcsolatot. A mai viszonyok között jobb, ha eretnekséggel vádolják az embert, mint ha azzal gyanúsítják, hogy nincs történeti érzéke vagy hogy kétségbevonja a történeti módszer általános érvényét. De annyit ily lesújtó vádak veszélye nélkül mondhatunk, hogy az olyan alkotmánytörténet, mely az angol intézmények régészeinek vizsgálataiból áll, mi közvetlen vonatkozásban sincs az angol alkotmány szabályaihoz, a meny-nyiben azok jogi értelmezés tárgyai lehetnek. Tanulmányozzuk tehát buzgón mindazt, a mi a witenagemótról tudva van, és még nagyobb buzgósággal azt, a mi róla tudva nincs. De ne feledjük, hogy a régiség nem jog, és hogy az igazi jogász mestersége nem annak ismerete, mi volt tegnap az angol jog, még kevésbbé az, mi volt századok előtt vagy mi lesz holnap, hanem tudnia kell és meghatározni kell tudnia az Angliában jelenleg

¹ Ezek az idézetek Freeman könyvének Kónyi József készítette magyar fordításából vannak átvéve; czime: „Az angol alkotmány fejlődése a legrégibb időktől fogva”. Budapest, 1893.

és tényleg érvényes jog elveit. E célból mi hasznára sincs, ha ismeri az urii *Landesgemeinden* természetét és megérti, ha érthető, a witenagemót szervezetét. Mindez, ismétlem, a jogászi célok szempontjából csak régészkedés. Ugyanannyi tanulság van benne az Egyesült-Államok, mint Anglia alkotmányára nézve; vagyis jogi szempontból egyiket sem világítja meg.

Ellentét a történeti és a jogi szempont között. — Az Egyesült-Államok eszünkbe juttatják az alkotmánytörténetírók és alkotmány-jogászok közötti viszonyt. Mind a két fajta író az alkotmánynyal foglalkozik, de más-más szempontból. A történetíró első sorban azt keresi, milyen menetben fejlődött az alkotmány azzá, ami ma. A történetíró legelőbb is a fokozatokat igyekszik meghatározni, melyeken az alkotmány keresztülment, míg mai állapotára jutott. Komolyan, néha azonban nagyon is túlságosan foglalkozik az „eredet” kérdésével. Csak közvetve törődik azzal, hogy mik az alkotmánynak tételei 1893-ban. A jogász, ellenkezőleg, első sorban a jog mai állapotát teszi tanulmánya tárgyává; csak másodsorban törekszik annak ismeretére, hogy miképen jött létre. Tökéletesen meg fogjuk ezt érteni, ha egy amerikai történetíró helyzetét összehasonlítjuk egy amerikai jogászával. Az amerikai Unio történetírója nem fogja 1789-nél kezdeni vizsgálatait. Sok mondanivalója lesz a gyarmatok történetéről és az angol intézményekről is. Ha jól tudom, szükségesnek fogja látni egészen a witenagemótig visszamenni; föltehetjük, hogy vizsgálataival közel Uri kantonnál fog megállapodni. Az Egyesült-Államok alkotmányáról író jogász ellenben kénytelen lesz magából az alkotmányból kiindulni. De csakhamar látni fogja, hogy az alkotmány

tételeit csak úgy értheti meg, ha előbb megismeri a Confoederatio tételeit; hogy Washington, Hamilton és általában az alkotmány „atyái”-nak — a mint Amerikában néha nevezik őket — nézete megvilágítja az alkotmány némely cikkeinek értelmét; hogy továbbá az alkotmány jelentését csak az értheti meg kellően, a ki tekintetbe veszi a gyarmatoknak Angliától való elszakadásuk előtti helyzetét és a common law szabályait, valamint a jog és igazság ama fogalmait, melyeket az angol telepesek angol őseiktől örökölték. Ugyanezt fogjuk találni, ha az angol történetíró az angol jogással hasonlítjuk össze. Azért, ha a jogász foglalkozik intézményeink fejlődésével, a mi természetesen gyakori dolog lesz, ez egy további különbségre vezet az alkotmánynak történeti és jogászai felfogása között. A történetíróban olyan nagy az áhitat a tudható történelem legrégibb korszakai iránt, hogy elbűvöli őt intézményeink csiráinak a jogász szemeiben fonák szeretete és csak keveset gondol az intézmények további fejlődésével. Freeman úr művének csak harmadát szenteli egy oly modern tárgynak, milyen a Stuartok korszaka. A változásokban és fejlődésben oly gazdag körülbelül kétszáz esztendő, mely a dicsőséges forradalomnak nevezett idő óta letelt, úgy látszik, alig vonta magára ezen író figyelmét, ki nem tudatlanságból, hanem szándékosan nem ismerteti jelenlegi alkotmányunk évkönyveit. A jogásznak más-kép kell néznie a tárgyat. A létező jog tanulmányánál Anglia történetének későbbi korszaka lesz leginkább segítségére. Hogy mit nyerhettünk volna Stubbstól, ha tehetségét nem a főpapságnak, hanem, a mint reméltük, az egyetemességnek szenteli, ma csak gyanítani lehet. A dolgok ily állásában Gardiner az a történetíró, a ki leginkább megfelel a jogász igényei-

nek. A XVII. század küzdelmei, a Jakab és Coke közötti surlódás, Bacon elmélete a kiváltságról, Károly azon erőlködései, hogy Stuart Károly személyes akaratát tegye az angol király törvényes akarata helyébe: mindez legtávolabbról sem érinti a mai jog problémáit. Ezen események ismerete mindenesetre megóv bennünket azon illuziótól, — mert illuziónak kell tekinteni — hogy a mai alkotmányos szabadságot a visszafelé haladásnak valami furcsa módszere hozta létre; hogy minden lépésünk a civilisatio felé hátralépés volt civilizálatlan őseink egyszerű bölcseségéhez. A föltevés, melyen ez a nézet alapszik, hogy ugyanis saxon őseink valamely, többé-kevésbbé tökéletes politikai elv szerint jártak el, egyaránt sérti a jogi és a történeti igazságot. Azt kérdezni: „milyennek tetszett volna a jogi subtilitásoknak ez a tömege egy olyan ember előtt, a ki résztvett Edward és Harold megválasztásában és a ki szót emelt és megcsördítette fegyverét a nagy nemzetgyűlésen, a mely visszahelyezte Godwinet földjeibe“¹ — oly vizsgálat, mely tarthatatlan tételből indul ki. Mintha csak azt kérdeznők, mit gondolhatott egy indcsirokéz III. Györgynek azon szándékáról, hogy elválasztja az adózást a képviselettől. Mind a két kérdés feltételezi, hogy a vadember a maga együgyűségében okosan felelhet egy oly kérdésre, melynek még tárgyát sem érti. A civilisatio néha a jogi functiók színvonala fölé emelkedik, de a barbárság mindig alatta marad; pedig tiszteletreméltó saxon őseink, ha őket, nem mondom magunkhoz, de hozzánk oly hasonló emberekhez mérjük, mint Coke vagy Hale, nem voltak

¹ L. Freeman, *Growth of the English Constitution*, 1. kiad. 125. l. (Kónyi József fordítása, 130. l.)

egyebek, mint tiszteletreméltó barbárok. A ki tehát azt hiszi, hogy a jogászok furfangja jogi fictiók alkotásával megrontotta ősi alkotmányunk szép egyszerűségét, az kicsinyli a jogtudósok politikai értelmét s egyúttal nagyítja az ősi társadalom érdemeit. A bíróságok fictiói, olyan jogászoktól kezelve, mint Coke, az igazság és szabadság ügyét szolgálták oly időben, mikor azt más fegyverekkel megvédeni nem lehetett. Vannak társadalmi helyzetek, melyekben egyedül a jogi fictiók vagy finomságok képesek biztosítani a határozott, részrehajlatlan jog azon uralmát, mely az angol civilisatiónak valódi alapja. Coke a legpedánsabb, legmesterségesebb és minden történeti alap nélküli okoskodással készítette vagy kényszerítette Jakabot, hogy hagyjon fel ama törekvésével, hogy az ügyek ő felsége személyes elhatározása alapján elvonhatók legyenek a bíróságoktól.¹ De soha tökéletes jogi érvelés vagy főnkelt államférfiúi ügyesség nem alkotott szabályt, mely magát az alkotmány lételetét alaposabban biztosította volna, mint az elv, melyet a nagy Chief-Justice makacssága vagy furfangja kierőszakolt. Furcsa! Az eszményi, de a jogászmesterségtől megrontott alkotmány fogalma alapjában véve a jogászi képzelődés csalódása. A retrográd haladás eszméje egyszerűen a praecedensekre való hivatkozás egyik alakja. Ez a hivatkozás az angol történelemben minden válság idején megjelent és senki sem mutatta ki meggyőzőbben, mint Freeman barátom maga, hogy mily sajátságos módon erőlködtek az angolok az ország jogainak kibővítésén; hogy ugyanis ezen újító kísérletek mindig a régi jogra

¹ L. 12, Rep. 64.; Hearn, *Government of England*. 2. kiad. III. fej.

való hivatkozás alakjában történtek. De ha a bíróságok praecedensekre hivatkoznak, az nem egyéb, mint kényelmes fictio, melylyel a birói döntés elpalástolja birói törvényhozássá változását; a fictio fictio marad akkor is, ha a törvénykezés köréből a politika vagy a történelem területére ment át. Itt tehát a jogászok ravaszsága megtévesztette a történetírók együgyűségét. A formalismus és a régészkedés úgyszólván kezét fogtak és szövetkeztek az alkotmányjog bűvárlóinak félrevezetésére.

III. A politikai theoretikusok felfogása. Hibája az, hogy az alkotmánynak csak egyezményes részét nézi. — Lássuk most a politikai theoretikusokat.

Az ily elmélkedőknek legjobb mintái Bagehot és Hearn tanár. Bátran mondhatjuk, hogy az újabb írók közül egy sem tett annyit az angol kormányzat bonyolódott működésének megvilágítására, mint Bagehot. „Angol alkotmány“ című munkája oly fényes, oly eredeti, oly okos, hogy olvasói közül kevesen veszik észre, mennyi tudás, bölcsesség és mélység is van benne. A könnyed vonások például, melyekkel Bagehot a kabinet-kormányzatot a maga valójában leírja, annyira vonzóak, hogy az olvasó elfeledi, hogy ő magyarázta meg először a tényekkel egyezően a kabinet igazi természetét és a koronához s a parlamenthez való viszonyát. Szóval ama ritka oktatók egyike, kik egy bonyolódott tárgyat oly világosan adnak elő, hogy a közönség feledti, hogy az valaha magyarázatra szorult. Hearn tanárt talán Bagehot elődei közé sorozhatjuk. Mindenesetre ő is új szempontból fogta fel az angol intézményeket s egészen új világításban nézte őket; az angol alkotmány-mysteriumok legkiválóbb, legszellemesebb magyarázóinak egyikének volna

elismerve, ha Anglia főiskoláinak valamelyikén és nem a melbournei egyetemen lett volna híressé. E két írótól sokat tanulhatunk és tanulunk is, de velük is úgy vagyunk, mint Freeman-nel: éppen azt nem tanuljuk tőlük, a mire mint jogászoknak szükségünk van. Bagehot, épp úgy mint Hearn tanár, nem is akarnak foglalkozni jogi tételekkel, hanem főkép politikai megállapodásokkal és egyezményekkel. Miben áll pontosan az erkölcsi befolyás, melyet egy bölcs, alkotmányos fejedelem gyakorolhat? Mily körülmények között oszlathatja fel a miniszter jogosan a parlamentet? Lehet-e az alkotmány értelmében bizonyos célból egyszerre nagyszámú főrendeket kinevezni? Milyen elvek irányadók abban, hogy a kabinat valamely kérdést nyitnak engedhessen tekinteni? Ezen és hasonló vitás kérdéseket vetnek fel és oldanak meg azon írók, kiket conventionalistáknak nevezhetünk, mert az alkotmánynak egyezményes megállapodásait vizsgálják. Ama kérdések nagyrészt fontosak és komolyak, de bíróság előtt sohasem fognak megfordulni. Ha a miniszterelnök ötszáz új peert akarna kinevezni, a Chancery Division bizonyára nem hagyná meg neki, hogy hagyja abba a kinevezést. Ha egy helytelenítő határozat után sem mondana le, a Queens Bench bizonyára nem adna ki ellene *quo warranto*-t, felhíván őt, hogy adja okát, miért marad miniszterelnök. Nekem, mint jogásznak, e kérdések túlságosan magasak. Gyakorlati megoldásukat a parlament tagjainak mély bölcseségére kell bízunk, elméleti megoldásuk a politikai theoretikusok hatáskörébe tartozik.

Az egyezményes szempont nem fejt meg, hogy mikép van biztosítva az egyezmények megtartása. — Az egyszerű legistának legyen szabad egyet meg-

jegyezni. Azon írók, kik az alkotmányunk nagy részét tevő megállapodások egyezményi minőségét vitatják és magyarázzák, nem fejtették meg az egyedüli kérdést, mely megoldásra szorul. Nem adnak kielégítő feleletet ama kérdésre: hogyan van az, hogy a politikai megállapodásokat néha legalább oly hiven megtartják, mint a törvény rendeleteit? ¹ A közvéleményre és a czélszerűsége hivatkozás elégtelen válasz az igazán nehéz kérdésre. A közvélemény helyesli, a közczélszerűség követeli a szerződések megtartását is; de a szerződéseket mégsem tartják meg mindig és valószínűleg még gyakrabban szegnék meg, ha ezt a törvény nem büntetné és teljesítésüket ki nem kényszerítené. Azonban bizonyos, hogy a politikai megállapodás nem törvény és hogy az egyezményi rendszer nem magyarázza meg teljesen az alkotmányjog természetét, ha az „alkotmányjog” egyáltalában szorosan vett jog.

Valóban „jog”-e az alkotmányjog? — E részben ugyanis kétség merülhet fel, mely bizonyára sokszor nyugtalanította már az alkotmány tanulmányozóit. Lehetséges-e, hogy az, a mit „alkotmányjog”-nak nevezünk, nem egyéb, mint a történelem és a szokás keresztező pontja, mely nem is érdemli meg a jog nevét és semmi esetre sem tartozik azon tanárhoz, ki csak Anglia valódi, kétségtelen jogát van hivatva tanulni vagy tanítani. Lehetséges-e, hogy Tocqueville sötét kijelentése, mely szerint „az angol alkotmány-nak nincs valódi léte” (*elle n'existe point*),² e tárgyról az egész igazságot magában foglalja? Ha ez így volna, a jogászok szívesen visszavonulnának ama

¹ Erről bővebben alant a III. részben.

² Tocqueville, *Oeuvres complètes*, I. 166., 167.

területről, melyre semmi jogos igényük nincs. Első része a történelem tanárához volna utalandó. Másik részét, mely a jogfejlődést tanusító egyezményekkel foglalkozik, át kellene engedni barátomnak, a jogtudomány tanárának, kinek munkakörébe a jogi furcsaságok, vagyis a jogtudománynak félreeső részei tartoznak; vagy talán másik barátomnak, a nemzetközi jog tanárának, mert ő levén ismertetője annak a jognak, a mely nem jog, s rendesen ő adván elő a politikai erkölcsstan ama szabályait, melyek helytelenül nemzetközi jognak neveztetnek: elemében lesz, ha előadhatja ama politikai erkölcsstant, mely a jelen esetben helytelenül neveztetik alkotmányjognak.

Mielőtt azonban igazságul fogadnók el azt a föltevést, hogy az „alkotmányjog” egyáltalán nem jog, czélszerű lesz kissé közelebbről vizsgálnunk az „alkotmányjog” kifejezés jelentését; azután lássuk, vajjon az a jogtanításnak alkalmas tárgya lehet-e.

Az alkotmányjog kétféle szabályokból áll. — Az alkotmányjog, a mint e kifejezést Angliában használják, magában foglalja mindazon szabályokat, melyek közvetlenül vagy közvetve az állam souverain hatalmának felosztását és gyakorlását érdeklik.¹ Magában foglalja tehát többek között mindama szabályokat, melyek meghatározzák, hogy kik a souverain

¹ V. ö. Holland, *Jurisprudence* (8. kiad.) 128., 326—329. ll. „Alkotmány alatt valamely ország jogának azt a részét értjük, mely a törvényhozás szerkezetére és alakjára vonatkozik: a törvényhozó testület különböző részeinek működését; a bíróságok szervezetét, eljárását és hatáskörét. Az alkotmány a közjogi törvénykönyvnek egy főrésze, címe vagy fejezete, melyet a többi jogtól csak az különböztet meg, hogy tárgya nagyobb jelentőségű.” — (Paley, *Moral Philosophy*, VI. könyv, VII. fej.)

hatalom birtokosai, hogy mily szabályok rendezik ezeknek egymáshoz való viszonyát, hogy mily szabályok azok, melyek szerint a souverain hatalom vagy annak részesei jogaikat gyakorolják. Az alkotmányjog szabályai állapítják meg a trónöröklés rendjét, határozzák meg a legfelső tisztviselő kiváltságait, szabják meg a törvényhozás alakításait és választásának módját. Ezek a szabályok foglalkoznak továbbá a miniszterekkel, felelősségükkel, hatáskörükkel, határozzák meg az állam souverainitásának területét és hogy kiket kell alattvalóknak vagy polgároknak tekinteni. Jegyezzék meg, hogy „szabályok“-ról, nem „törvények“-ről beszélek. E szóhasználat szándékos. Célja: arra hívni fel figyelmüket, hogy az angol értelemben vett alkotmányjog az elvek vagy tételek egészen külön jellegű két rendjét tartalmazza.

I. Szabályok, a melyek valódi törvények; alkotmányjog. — A szabályok egyik osztálya valóságos „törvények“-ből vagyis oly szabályokból áll, a melyek (akár írva vannak, akár nem, akár becikkelyezvék, akár a szokás egészéből, a hagyományból vagy bíróalkotta elvekből, az u. n. common law-ból származnak) bírói úton kikényszeríthetők. E szabályok a szó valódi értelmében vett „alkotmányjog“ és összeségükben, a megkülönböztetés kedvéért, „az alkotmány jogá“-nak nevezhetők.

II. Szabályok, a melyek nem törvények; alkotmányos egyezmények. — A szabályok másik osztályát egyezmények, hallgatag megállapodások, szokások és a gyakorlat alkotják, melyek a souverain hatalom birtokosainak, a minisztereknek vagy más tisztviselőknek eljárását irányozzák ugyan, de valósággal nem alkotnak jogot, mert bírói úton ki nem kényszeríthetők. Az alkotmányjog e részét megkülön-

böztetésül „alkotmányi egyezmények“-nek vagy alkotmányos erkölcsöknek nevezhetjük.

Másképen úgy is mondhatjuk ezt, hogy az „alkotmányjog“ abban az értelemben, a mint azt Angliában nemcsak a közönség, hanem a számot tevő írók is használják, két elemből áll. Az egyiket, melyet itt „alkotmányjog“-nak nevezünk, kétségtelen törvények alkotják; a másik, a melyet itt „alkotmányi egyezmények“-nek nevezünk, elveket vagy gyakorlatot tartalmaz s ezek, bár irányozzák a korona, a miniszterek és az alkotmányos közegek eljárását, szorosan véve nem törvények. Az alkotmányjog és az alkotmányi egyezmény közötti különbséget néhány példa fogja legjobban megvilágítani.

Példák oly szabályokra, melyek az alkotmányjoghoz tartoznak. — Az alkotmányjoghoz tartoznak a következő szabályok:

„A király nem követhet el jogtalanságot.“ Ez a szabály a bíróságok mai értelmezése szerint első sorban azt jelenti, hogy nincs törvényes eljárási mód, mely szerint a királyt bármely tettéért személyesen felelősségre vonni lehetne. Ha — hogy képtelen példát használjak — a királyné főbe lőné a miniszterelnököt, e tettnek Angliában nem volna illetékes bírója. Másodszorban azt jelenti e szabály, hogy senkisé nem védekezhetik a koronának vagy valamely felsőbbrendű tisztviselőnek parancsával oly tett miatt, melynek különben törvényes mentsége nincs; ezen elv — jegyezzük meg — mindkét alkalmazásában jog, alkotmányjog, de nem írott jog. „A koronának nincs hatalma a törvény kötelező ereje alól fölmenteni“. A fölmentő hatalomnak ez a tagadása vagy megszüntetése most a jogtörvényen (Bill of Rights) alapszik; alkotmánytörvény,

és tényleg érvényes jog elveit. E célból mi hasznára sincs, ha ismeri az urii *Landesgemeinden* természetét és megérti, ha érthető, a witenagemót szervezetét. Mindez, ismétlem, a jogászi célok szempontjából csak régészkedés. Ugyanannyi tanulság van benne az Egyesült-Államok, mint Anglia alkotmányára nézve; vagyis jogi szempontból egyiket sem világítja meg.

Ellentét a történeti és a jogi szempont között. — Az Egyesült-Államok eszünkbe juttatják az alkotmánytörténetírók és alkotmány-jogászok közötti viszonyt. Mind a két fajta író az alkotmánynyal foglalkozik, de más-más szempontból. A történetíró első sorban azt keresi, milyen menetben fejlődött az alkotmány azzá, ami ma. A történetíró legelőbb is a fokozatokat igyekszik meghatározni, melyeken az alkotmány keresztülment, míg mai állapotára jutott. Komolyan, néha azonban nagyon is túlságosan foglalkozik az „eredet” kérdésével. Csak közvetve törődik azzal, hogy mik az alkotmánynak tételei 1893-ban. A jogász, ellenkezőleg, első sorban a jog mai állapotát teszi tanulmánya tárgyává; csak másodsorban törekszik annak ismeretére, hogy miképpen jött létre. Tökéletesen meg fogjuk ezt érteni, ha egy amerikai történetíró helyzetét összehasonlítjuk egy amerikai jogászával. Az amerikai Unio történetírója nem fogja 1789-nél kezdeni vizsgálatait. Sok mondanivalója lesz a gyarmatok történetéről és az angol intézményekről is. Ha jól tudom, szükségesnek fogja látni egészen a witenagemótig visszamenni; föltehetjük, hogy vizsgálataival közel Uri kantonnál fog megállapodni. Az Egyesült-Államok alkotmányáról író jogász ellenben kénytelen lesz magából az alkotmányból kiindulni. De csakhamar látni fogja, hogy az alkotmány

tételeit csak úgy értheti meg, ha előbb megismeri a Confoederatio tételeit; hogy Washington, Hamilton és általában az alkotmány „atyái“-nak — a mint Amerikában néha nevezik őket — nézete megvilágítja az alkotmány némely cikkeinek értelmét; hogy továbbá az alkotmány jelentését csak az értheti meg kellően, a ki tekintetbe veszi a gyarmatoknak Angliától való elszakadásuk előtti helyzetét és a common law szabályait, valamint a jog és igazság ama fogalmait, melyeket az angol telepesek angol őseiktől örökölték. Ugyanezt fogjuk találni, ha az angol történetíró az angol jogással hasonlítjuk össze. Azért, ha a jogász foglalkozik intézményeink fejlődésével, a mi természetesen gyakori dolog lesz, ez egy további különbségre vezet az alkotmánynak történeti és jogászai felfogása között. A történetíróban olyan nagy az áhitat a tudható történelem legrégibb korszakai iránt, hogy elbűvöli őt intézményeink csiráinak a jogász szemeiben fonák szeretete és csak keveset gondol az intézmények további fejlődésével. Freeman úr művének csak harmadát szenteli egy oly modern tárgynak, milyen a Stuartok korszaka. A változásokban és fejlődésben oly gazdag körülbelül kétszáz esztendő, mely a dicsőséges forradalomnak nevezett idő óta letelt, úgy látszik, alig vonta magára ezen író figyelmét, ki nem tudatlanságból, hanem szándékosan nem ismerteti jelenlegi alkotmányunk évkönyveit. A jogásznak más-kép kell néznie a tárgyat. A létező jog tanulmányánál Anglia történetének későbbi korszaka lesz leginkább segítségére. Hogy mit nyerhettünk volna Stubbstól, ha tehetségét nem a főpapságnak, hanem, a mint reméltük, az egyetemességnek szenteli, ma csak gyanítani lehet. A dolgok ily állásában Gardiner az a történetíró, a ki leginkább megfelel a jogász igényei-

még pedig írott törvény. „A korona minden tettéért törvény szerint felel valaki.“ Ez a miniszteri felelősség más országokban az alkotmánynak alakszerű része; Angliában több törvényes szabály egybevetéséből következik. Az első azon elv, hogy a király nem követhet el jogtalanságot; a második az, hogy a bíróságok nem ismerik el az actust a korona által teljesítettnek, ha bizonyos különös alakisággal nincs ellátva, a mely alakiság rendszeren a miniszter külön pecsétjének alkalmazása, az ellenjegyzés vagy a miniszteri ellenjegyzéssel egyenértékű nyilatkozat; a harmadik azon elv, hogy a miniszter, ki a külön pecsétet alkalmazza, vagy valamely iratot ellenjegyez, szavatol érte, úgyszólván hátirattal látja el.¹ Ez szintén része az alkotmánynak és jog, de nem írott jog. Hasonlóképen a személyes szabadság joga, a gyülekezési jog és sok más jogok részei az alkotmányjognak, bár azoknak nagy része csak azon általánosabb jogból vagy elvből következik, hogy csak a törvényes uton (az ország bíróságai előtt) bebizonyított egyenes törvényszegést (a büntettet) lehet büntetni.

Az alkotmányi egyezmények közé tartoznak a következő szabályok:

Példák oly szabályokra, melyek az alkotmányi egyezmények közé tartoznak. — „A király tartozik helybenhagyni azon törvényjavaslatot, vagyis (a mint helytelenül mondják) nincs „veto“-joga² oly törvényjavaslat ellen, melyet a parlament két háza megszavazott“; „a főrendiház nem szavaz meg pénzügyi

¹ V. ö. Hearn, *Government of England*. (2. kiad.) IV. fej.

² A „veto“ értelméről l. Hearn, *Government of England* 2. kiad.) 51., 60., 61., 63., 548. ll. és a Veto című cikket az „Encyclopaedia Britannica“ utolsó kiadásában Orelli tanár tollából.

törvényt“; „midőn a főrendiház mint felebbviteli bíróság jár el, csak a jogász főrendek vehetnek részt a határozatban“; „a miniszterek lemondanak hivatalukról, ha nem bírják többé az alsóház bizalmát“; „a törvényjavaslatnak egy bizonyos számú olvasáson kell keresztülmennie, mielőtt az alsóháztól megszavazottnak tekinthető“. Ezek a szabályok több tekintetben különböznek más szabályoktól;¹ új vagyis írott alkotmány mellett egy részük valószínűleg az alakszerű

¹ E szabályok egy része sohasem sértetett meg és általában sérthetetleneknek van elismerve. Más részüket nem támogatja egyéb, mint egy gyenge szokás s érvényük kétséges. Az egyezményes szabályok egyes osztályai közötti főkülönbséget talán így lehet meghatározni: E szabályok egy részének megsértése szükségképen megakasztaná a rendes és békés kormányzat menetét; másik részüknek megsértése nem járna más következménnyel, mint hogy helytelenítés és népszerűtlenség hárulna a megszegő miniszterre vagy más személyre.

Azt fogjuk találni, hogy e különbség alapján véve azon alapszik, hogy az alkotmányszabály megsértője mennyire jut egyenes összeütközésbe az ország jogával. Így például az a miniszterium, melynek tanácsára a parlament egy évnél hosszabb ideig nem hivatott össze, a Mutiny Act érvényének lejártja miatt és egyéb okokból, közegei személyében, összeütközésbe jutna a bíróságokkal. Az alkotmányi egyezmény megsértése ez esetben forradalmi vagy reakzionárius erőszakra vezetne. Ellenben az a szabály, hogy a törvényjavaslatnak bizonyos számú olvasáson kell keresztülmennie, mielőtt megszavazottnak tekinthető, bár megállapított alkotmányos szabály, oly egyezmény, melynek figyelmen kívül hagyása a miniszteriumot nem hozná ellentétbe a közönséges joggal. Az oly miniszterium, mely reávenné az alsóházat, hogy például a Habeas Corpus törvényt felfüggesztő javaslatot *egy* olvasásban szavazza meg, vagy hogy változtassa meg a háznak a törvényjavaslatok olvasására vonatkozó szabályait, nem tenné ki magát annak, hogy a rendes bíróságok feleletre vonják. Oly miniszterek, kik az államház-

törvény formáját venné fel, más részük nem. Az angol alkotmányban *egy* közös tulajdonság jellemzi őket: egyikük sem „jog” a szó valódi értelmében, mert ha egyenként vagy összeségükben megsértetnének, nincs bíróság, mely megszegésüket számon kérné.

Sajnálhatjuk, hogy e szabályokat „egyezmények”-nek kell neveznünk, mert e szó a jelentéktelenség, az alapnélküliség gondolatát ébreszti fel; pedig nincs tanár, a ki hallgatóit legtávolabbról is e gondolatra akarná vezetni. Az alkotmányi egyezmények és hagyományok részben épp oly fontosak, mint a törvények; némelyek jelentéktelenek, de a valóságos törvény is az lehet. Az én célom azonban nem az, hogy a valótlan-ságot a valósággal állítsam szembe, hanem az, hogy az u. n. „alkotmányjog” jogi elemét megkülönböztessem annak egyezményi alkatrészétől.

A törvény és az egyezmény közötti különbség nem azonos az írott és nem írott jog közötti különbséggel. — E különbség, megjegyzendő, lényegileg más, mint az „írott jog” (statute law) és a „nem írott jog” (common law) közötti különbség. Némely alkotmánytörvények, például a jogtörvény (Bill of Rights), a trónöröklési törvény (Act of Settlement), a Habeas Corpus-törvény, „írott törvények”, melyek benne vannak a törvénytárban vagyis becikkelyezvék. Más, igen fontos alkotmánytörvények, melyeknek egy részét már említettük, „nem írott törvények” vagyis nincsenek becikkelyezve. Vannak továbbá oly alkotmány-

tartási törvény és a Mutiny Act megszavazása után a házat elnapolnák és az alsóház bizalmának elvesztése után még hónapokig hivatalban maradnának, talán súlyos népszerűtlenségbe esnének, de nem volnának fetétlenül jogszegők. L. alant a III. részben.

törvények, melyek valaha nem írott jog (common law) voltak, de most írott vagyis törvényjog lettek; ilyen például a korona átszállását szabályozó törvény. Ellenben az alkotmányi egyezmények nem lehetnek a törvénytárban, habár alakilag írásba lehetnek foglalva. Egész parlamenti eljárásunk nem egyéb, mint egyezményi jogtömeg, pedig írott vagy nyomtatott szabályokban van letéve. Szóval, az írott és nem írott jog közötti megkülönböztetés semmiképen sem talál a szoros értelemben vett alkotmányjog és az alkotmányi egyezmények közötti különbségre. Az utóbbi különbségre fogjuk irányozni egész figyelmünket, mert főfontosságú és megvilágítja az alkotmányjog egész anyagát. E különbség egyébként oly országokban is előállhat, melyeknek írott, törvénybe foglalt alkotmányuk van.¹ Az Egyesült-Államokban az elnök és a szenátus jogköre, az elnökválasztás módja és hasonló dolgok, jogi vonatkozásaikban teljesen szabályozvák az alkotmánytörvényben. De a törvénytől párhuzamban szigorú egyezményi szabályok fejlődtek ki, melyeket a bíróságok nem vennének ugyan figyelembe, de melyek a gyakorlatban majdnem törvény erejével bírnak. Soha elnököt egyszernél többször nem választottak meg újból; az elnök újból választásának ezen egyezményi korlátozását, melyről az alkotmány nem tud

¹ Az Egyesült-Államok alkotmányában sokkal több az egyezményi elem, mint Angliában többnyire hiszik. L. erről Wilson, *Congressional Government*, és Bryce, *American Commonwealth* (3. kiad.) XXXIV. és XXXV. fej. Különös túlzás nélkül mondhatni, hogy ma az egyezményi elem az amerikai alkotmányban épp oly nagy, mint az angol alkotmányban. De az amerikai rendszerben az „egyezményi szabályok” és a „törvények” közötti határvonal oly pontos, a milyent vonni Angliában alig lehetséges.

semmit, a nép annyira helyesli, hogy végzetes akadálya lett Grant tábornok harmadszori jelöltségének. Alkotmányi megállapodások teljesen megváltoztatták az elnökválasztók helyzetét. Az alkotmány alapítói azt akarták, hogy ők legyenek az elnök választói vagy kijelölői, a mint ezt nevük is mutatja; szóval, a köztársaság első tisztviselője a törvény értelmében kettős választás útján volt kinevezendő. E szándékuk nem valósult meg; a „választók“ az egyes jelöltre való szavazásnak pusztá eszközei lettek; nem egyebek, mint a republikánus vagy demokratikus jelöltre adott annyi meg annyi szavazat. Az a hallgatag megállapodás, hogy a választó tényleg ne válaszson, ma oly szilárdul áll, hogy a választás törvényes jogának gyakorlása a politikai becsület oly durva megsértésének tekintetik, a melyre a legjellemtelenebb politikus sem vállalkoznék. Országos nehézségek, hogy ne mondjuk veszélyek, lettek volna elháríthatók, ha a Hayes és Tilden közötti küzdelemben néhány republikánus választó jogosultnak érezte volna magát a demokratikus jelöltre szavazni. Egy sem pártolt el. Amerikában a választó választási jogát épp oly gyökeresen eltörülte az alkotmányi megállapodás, mint a hogy e hatalom Angliában megszüntette a király ama jogát, hogy a parlament két háza által megszavazott törvényjavaslatot helyben ne hagyja. Látjuk tehát, hogy az alkotmányjog és alkotmányi egyezmény közötti különbség az írott és a nem írott alkotmány uralma alatt egyaránt fennáll.

Az alkotmányjog, mint a jogtudomány tárgya, nem egyéb, mint alkotmánytörvény. — Hosszasabban időztem e különbségnél, mert tárgyunk gyökerén van. Ha az „alkotmányjog“ kifejezés kettős értelmével tisztában vagyunk, mindaz, a mi a tárggyal kap-

csolatos, a maga helyén lesz olyannyira, hogy a jogász, ki az alkotmányjoggal mint az angol jog egyik ágával foglalkozik, alig tévedhet feladata jellegének és céljának világos felfogásában.

Az egyezményekkel és a hallgatag megállapodásokkal közvetlenül nincs dolga. Ezek nemzedékről-nemzedékre, majdnem évről-évre változnak. Hogy a választáskor kisebbségben maradt miniszterium aznap tartozik-e leköszönni, mikor a választás eredménye tudomására jut, avagy jobb-e, ha parlamenti bukását várja be: gyakorlati kérdés, vagy legalább az lehet. E tekintetben ma — úgy mondják — más a felfogás, mint a harmincz év előtt divott, és talán más, mint a milyen felfogás és megállapodás tíz év múlva uralkodni fog. A bonyodalmas kérdésben minden nézet fontos előzményekre és nagy tekintélyekre hivatkozik; Russel és Peel nyilatkozatait és eljárását össze lehet mérni Beaconsfield vagy Gladstone nyilatkozataival és eljárásával. A tárgy nem jogi, hanem politikai természetű és nem zavarhatja a jogászt vagy a jogtanár előadásait. Ha egyáltalában köze van hozzá, csak azért érdekli, mert hivatva lehet kimutatni, mi kapcsolat van — ha van — az alkotmányi egyezmények és az alkotmánytörvény között.

Ez, a valódi alkotmányjog, a jogász foglalkozásának egyedüli reális tárgya. Igazi feladata: felkutatni az alkotmány különböző részeiben található jogszabályokat vagyis a bíróságok elismerte szabályokat. Ilyen szabályokat vagy törvényeket bőven fog találni. Ama törvények és szabályok, melyek a korona törvényes helyzetét, a korona minisztereinek törvényes jogait, a lordok, a képviselők házának szerkezetét, az államegyházat, a bevett egyházakat, a hadsereget ren-

dezik, — ezek és sok más törvények alkotják az alkotmányjogot; az ország jogának épp úgy igazirészei, a mint az Egyesült-Államok czikkelyei részei az Unio jogának.

Az alkotmányjogot épp úgy lehet tárgyalni, mint az angol jog bármely más ágát. — Az angol jogtanárnak feladata röviden ez: meghatározni, mely törvények alkatrészei az alkotmánynak, rendszerbe foglalni őket, magyarázni értelmüket és ha lehet, kimutatni logikai összefüggésüket. Angliának nem írott vagy részben nem írott alkotmányát oly módon kell fejtegetnie, a mint Story és Kent az amerikai alkotmány írott alkotmányjogát fejtegették. E feladatnak megvannak a maga külön nehézségei, de azok nemre nézve nem, csak fokra nézve mások, mint az angol jog egyéb ágaié. Foglalkoznunk kell törvényjoggal és bíróalkotta joggal; hivatkoznunk kell országgyűlési czikkekre és bírói döntésekre, tekintélyes ítéletekre, néha bírói elméletekből vont pusztá következtetésekre is; gyakran nehéz megkülönböztetni az uralkodó szokást az elismert jogtól. Mindez áll az alkotmánytörvény magyarázatáról, de bizonyos mértékben áll a kötelmi jogról, a büntetőjogról és az ingatlanjogról is.

Mi több: az alkotmánytörvény magyarázói ez idő szerint nagy előnyben vannak. Tárgyuk az utolsó tizenöt év alatt közvetlen érdekű és égető fontosságú lett. Ezen idő folyamán új alkotmánykérdések léptek előtérbe és sok esetben megoldást is nyertek. A Bradlaugh nevével kapcsolatos perek épp úgy hozzájárultak közjogunk sok homályos részeinek tisztázásához, mint a mult században a Wilkes nevével kapcsolatos perek. Felelevenítették a perbetolakodás (maintenance), új világításba helyezték az istenkáromlás (blasphemy) bűncselekményét. Minden ember tudja most, mi a

bűnvád. Ma pontosan meg lehet határozni az alsóház viszonyát az ország bíróságaihoz; az eskü jogi természetét és ünnepélyességét megérti mindenki vagy legalább azok, kik a döntvénytárakat (Law Reports) olvassák. Más körülmények, melyek Bradlaugh esetével nem kapcsolatosak, rákényszerítették a közérdeklődésre a gyülekezeti jog sokféle kérdéseit. Ismeri-e jogrendünk ezt a jogot? mily határok között lehet gyakorolni? mi a „törvénytelen gyűlés“ helyes definíciója? mennyiben óvhatják meg a jogszerűen egybegyűlt polgárok gyülekezési jogukat erőszakkal is? mily határok között ismeri el az angol alkotmány az önvédelem jogát? E kérdések közül több már megfordult a bíróságok előtt és valamennyi megfordulhat ott. E kérdések közjogunk gyökerét érintik. Minden polgár érdekében van, hogy helyesen oldassanak meg.

A míg e kérdések feleletre várnak, az alkotmányjog tanulmányozása sürgős jelentőségű dolog lesz. Mint-hogy azonban e jognak rendelkezései gyakran oly esetek kapcsán merülnek fel, melyek köztudomásúak és élénken izgatják a politikai pártok érzelmeit, ebből komoly tévedés származhat. A kevésbé tájékozott tanuló azt vélhetné, hogy az alkotmánytörvényt csak híres ítéletekből lehet kiböngészni, melyekben nagy alkotmányos vagy politikai küzdelmek eredményei vannak megörökítve. Ez nincs így. Sok észre sem vett per, például a *Parlement Belge*¹ vagy *Thomas v. The Queen*,² szintén érintenek vagy döntenek el alkotmányjogi elveket. Egy rendőr vagy adószedő

¹ 4 P. D. 129; 5. P. D. 197. V. ö. Walker v. Bird (1892), A. C. 491., 497.

² L. R. 10. Qu. B. 31.

ellen indított minden kereset a legnagyobb e nemű elvet mozgathatja: azt, hogy a törvényes hatáskör áthágásával elkövetett cselekmény miatti kereset vagy vád ellenében nem lehet közigazgatási rendelet iránti engedelmisséggel védekezni. Szóval, a valódi alkotmánytörvényt azon forrásokból kell merítenünk, a honnan egyéb tárgyakban az angol jogot levezetjük s az a jogi tanulásnak és tanításnak épp oly érdekes, épp oly önálló, bár kevésbbé munkált területe, mint bármely más. E terület még nincs teljesen körvonalozva. Mind a tanító, mind a tanuló szenved tehát ama nehézségektől, de élvezi az érdekességet is, melyekkel a jognak még teljesen rendbe nem szedett vidékén a kutatás jár.¹

E bajlódásnak azonban van egy nagy jutalma is. Kénytelenek vagyunk útmutatásul az alapelveket felkutatni s a mint a nehéz terület bonyodalmainak nyitját keressük, lassanként három ily elv tűnik elénk: Az első a parlament törvényhozói souverainitása;² a második azon általános szabály, hogy az alkotmányban is mindenütt a közönséges jogé a fensőség;³ a harmadik (bár ez kétesebb, speculativ téren mozog) az, hogy az egyezmények végső sorban az alkotmányjogtól függnék.⁴ E három elvet vizsgálni, tisztázni és hitelesíteni, bármi legyen a vizsgálat eredménye, mindenesetre méltó bevezetés az alkotmányjog tanulásába.

¹ E sorokat 1883-ban írtam. Azóta sir William Anson bámulatos könyve, *Law and Custom of the Constitution*, nagy haladást tett ama cél felé, hogy az angol alkotmányjog pontosan körvonaloztassék.

² L. alatt az I. részt.

³ L. alatt a II. részt.

⁴ L. alatt a III. részt.

ELSŐ RÉSZ.

A PARLAMENT SOUVERAINITÁSA.

ELSŐ FEJEZET.

A parlamenti souverainitás természete.

E fejezet célja. — A parlament souverainitása, jogi szempontból, politikai intézményeinknek uralkodó jellemvonása.

Jelen fejezetben elsősorban a parlament souverainitásának természetét kívánom ismertetni és kimutatni, hogy az jogi tény, melyet az angol jog teljesen elismer; másodsorban azt akarom bizonyítani, hogy a parlament souverainitásának állítólagos jogi korlátai közül egy sem áll fenn; végül meg akarom jelölni és meg akarom czáfolni a speculativ nehézségeket, melyek útját állják azon elmélet tartózkodás nélküli elfogadásának, hogy az angol parlamentet alkotmány szerint feltétlenül souverain törvényhozás illeti meg.¹

A parlamenti souverainitás természete. — A parlament jogi nyelven a királyt, a lordok házát és a képviselőházat jelenti; köznyelven sokszor más értelemben használják e szót. E három tényezőt együttes működésükben helyesen jelölhetjük „a király a parlamentben” kifejezéssel s ők alkotják a parlamentet.

A parlamenti souverainitás elve sem többet, sem kevesebbet nem jelent, mint hogy az ily értelemben vett parlamentnek az angol alkotmány szerint joga van törvényt alkotni és eltörölni; hogy továbbá nincs ember vagy testület, kinek Anglia törvénye jogot

¹ V. ö. Blackstone, *Commentaries*, I. 153. l.

adna a parlamenti törvényhozást megdönteni vagy eltávolítani.

Feladatunk szempontjából a törvényt így határozhatjuk meg: „Oly szabály, mely bíróilag érvényesíthető“. A parlamenti souverainitás elvét pedig, pozitív oldaláról tekintve, így írhatjuk körül: Minden parlamenti végzeményt vagy annak egyes részét, mely új jogot alkot, létező jogot eltöröl vagy megváltoztat, a bíróságok alkalmazni fognak. Ugyanazon elv, negatív oldaláról tekintve, így fejezhető ki: Az angol alkotmány szerint nincs ember vagy testület, ki oly szabályokat alkothatna, a melyek a parlamenti végzeményt megdönthetnék vagy eltörülhetnék, vagy — hogy ugyanezt más szavakkal fejezzem ki — a melyeket a bíróságok a parlamenti végzemény megszegésével elismernének. Igaz, hogy mutatkoznak látszólagos kivételek e szabály alól. De e kivételek — például az, hogy a High Court of Justice bírái a parlamenti végzeményeket megváltoztató eljárási szabályokat alkothatnak — azokra az esetekre szorítkoznak, melyekben a parlament közvetlenül vagy közvetve helyet ad az alsórendű törvényhozásnak. Nem volna itt helyén a bírói törvényhozás természetét részletesen tárgyalni;¹ csak azért említettem, hogy eltávolítsak egy szembeeszkő nehézséget, melylyel a kezdő találkozik. A jelen előadások során sokkal többet kell még mondanunk a parlamenti souverainitásról; mostanra elég lesz e souverainitás természetének fentebbi általános körülírása. A fődolog annak megállapítása, hogy a parla-

¹ A ki a bíró alkotta jog természetéről bővebben kíván tájékozódni, megtalálhatja a felvilágosítást Pollock tanár „Essays in Jurisprudence and Ethics“ című munkájában, 237. l.

menti souverainitás elvét, úgy positiv mint negativ oldalára nézve, az angol jog teljesen elismeri.

I. *A parlament korlátlan törvényhozói hatalma.* — E tárgyról a klasszikus tétel a Blackstone Kommentárjaiból vett következő idézetben foglaltatik:

„A parlament hatalma és hatásköre, úgymond Sir Edward Coke,¹ annyira transcendens és absolut, hogy azt sem az ügyek, sem a személyek tekintetében határokkal korlátozni nem lehet. És e magas testületről, így folytatja, joggal mondhatni: „Si antiquitatem spectes, est vetustissima; si dignitatem, est honoratissima; si jurisdictionem, est capacissima.“ Souverain, ellen nem őrizhető hatalma van törvényeket alkotni, megerősíteni, kiterjeszteni, megszorítani, eltörölni, módosítani, feléleszteni és magyarázni minden képzelhető ügyekben, legyenek azok egyháziak vagy világiak, polgáriak, katonaiak, tengeriek vagy büntetőök; mert Anglia alkotmánya szerinterre a tényezőre van bízva a despotikus, absolut hatalom, melynek minden államrendben valahol léteznie kell. E rendkívüli bíróság hatalma kiterjed mindazon visszaélésekre és sérelmekre, miveletekre és jogorvoslatokra, melyek a rendes birói eljárás körét meghaladják. Szabályozhatja vagy módosíthatja a trónöröklést, a mint ez VIII. Henrik és III. Vilmos alatt megtörtént. Megváltoztathatja az államvallást, a mint ezt több ízben megtette VIII. Henrik és három gyermeke alatt. Megváltoztathatja és újból alakíthatja az országnak és magának a parlamentnek alkotmányát, a mint ez az unio-törvénnyel és a három- és hétéves választásokról szóló törvényekkel megtörtént. Szóval, tehet

¹ *Fourth Institute*, 36. l.

mindent, a mi természet szerint nem lehetetlen, s azért némelyek, kissé merész szóval, e hatalmat a parlament mindenhatóságának nevezték. Annyi igaz, hogy a mit a parlament tesz, azt semmi földi hatalom sem teheti meg nem tetté. Azért Anglia szabadsága tekintetéből fölötte fontos, hogy e súlyos feladatra oly emberek választassanak, kik becsület, képesség és tudás dolgában a legkiválóbbak. Burleigh, a nagy kincstár-lord ismert mondása szerint „Angliát csak a parlament teheti tönkre“ és Sir Mathew Hale azt jegyezte meg, hogy ez levén a legfelső, legnagyobb ítélőszék, mely fölött senkinek az országban hatósága nincs, ha az valamikép megromlanék, az ország polgárai minden jogorvoslat nélkül volnának. Ugyancsak a parlamentről azt jövendőli Montesquieu, bár hitem szerint elhamarkodottan, hogy valamint Róma, Spárta és Karthágó szabadságuk elvesztésével pusztultak el, úgy idővel az angol alkotmány a szabadság elvesztésével fog elpusztulni, még pedig akkor, ha a törvényhozó hatalom romlottabb lesz, mint a végrehajtó hatalom“.¹

De Lolme egy majdnem közmondássá vált groteszk szóval fejezte ki a dolgot: „Az angol jogászok alapvető szabálynak tekintik, hogy a parlament megtehet mindent, csak nőből férfit, férfiból nőt nem csinálhat“.

Történeti példák a parlament souverainitásáról. A trónöröklés. — A parlamentnek e legfelső törvényhozó hatalmát számtalan történeti példa tanúsítja.

A korona átszállását módosította és végképen megállapította az Act of Settlement (12 & 13 William

¹ Blackstone, *Commentaries*, I. 160. 161. II.

III. c. 2); a királyné parlamenti jogon bírja a trónt, az uralkodásra való igénye törvényen alapszik és annak folyománya. Ez oly tétel, melyet ma senkisé fog vitatni vagy kétségbe vonni; de törvénytárunk mutatja, hogy még alig kétszáz év előtt a parlamentnek keményen kellett küzdenie saját törvényes fenségének az elvéért. Anna királyné 6. végzeményének 7. fejezete többek között a következőket rendeli: „Ha valaki gonoszul, szándékosan és egyenesen, írásban vagy nyomtatásban azt vitatná és állítaná, hogy fölséges asszonyunk, a most uralkodó királyné, nem törvényes és jogszerű királynéja e birodalomnak, vagy hogy az állítólagos walesi herczegnek, ki most III. Jakab néven Nagy-Britannia királyának vagy Anglia királyának, VIII. Jakab néven Skóczia királyának czimezi magát, e birodalom koronájára bármi néven nevezendő joga van, vagy hogy arra valakinek más alapon van czime vagy joga, mint ama parlamenti végzemény alapján, mely Angliában, áldott és dicső emlékezetű Vilmos király és Mária királyné ő boldogult felségeik uralkodásának első évében kelt s melynek czime „Törvény az alattvalók jogainak és szabadságainak meghatározásáról és a korona öröklési rendjének megállapításáról“, és egy másik törvény alapján, mely Angliában az említett néhai III. Vilmos király uralkodásának tizenkettedik évében kelt s melynek czime „Törvény a korona további korlátozásáról és az alattvalók jogainak és szabadságainak jobban való biztosításáról“, továbbá az újabban Angliában és Skócziaiban a két királyság egyesítése végett kölcsönösen hozott törvényeken; vagy hogy e birodalom királya vagy királynéja a parlamenttel és ennek hatalmánál fogva nem hozhat oly törvényeket és statutumokat,

melyeknek elegendőerejük és érvényük van korlátozni és kötelezni a koronát, annak átszállását, korlátozását, öröklését és eljárását: minden ily személy felségsértésben (high treason) bűnös s ebben törvényesen marasztaltatván, elítélt áruló legyen, halálbüntetést és oly vagyonkobzást és -vesztést szenvedjen, mint a felségsértés eseteiben.“ (6 Anne, c. 7, sec. 1.)

Unio-törvények. — Az unio-törvények, melyeknek egyikére Blackstone utal, nevezetes példáját mutatják a parlamenti hatalom gyakorlásának. De nincs törvény, mely az alkotmánynak elmélete, valamint gyakorlati alkalmazása szempontjából jellemzőbb volna, mint a hétéves törvény (Septennial Act).¹ Azért létrejötteinek körülményei és magának a törvénynek természete is különös figyelmet érdemelnek.

A hétéves törvény. — 1716-ban egy 1694-ből való törvény alapján a parlament tartama három évre volt megszabva s az általános választások nem voltak 1717-nél tovább halaszthatók. A király és a miniszterium meg voltak győződve, és joggal, hogy a választókra való hivatkozás, mivel ezek nagyrészt jakobiták voltak, veszélyeztetheti nemcsak a miniszteriumot, hanem az ország nyugalma is. A miniszterium tehát reávette az akkori parlamentet, hogy szavazza meg a hétéves törvényt, mely a parlament tartamát három évről hét évre tette, mi által a képviselőház megbízása négy évvel túlterjesztetett azon a határidőn, a melyre választva volt. Ez sokkal erősebb rendszabály volt, mint ha például oly törvény szavaztatott volna meg, mely feljogosította volna a későbbi parlamenteket, hogy új általános választás nélkül

¹ 1 George I. st. 2. c. 38.

három év helyett hét évig maradjanak együtt. A törvényt állami tekintetek és a szükség mentették. A hétéves törvénynek ezt a megokolását minden józan ember oly alaposnak fogja találni, hogy némi meglepetéssel látunk oly elfogulatlan és méltányos írókat, mint Hallam és Lord Stanhope, a törvényhozói hatalom e legfényesebb nyilvánulásának kicsinyítésén fáradozni. „Nem képzelhetni nagyobb túlzást — így ír Hallam — mint némely tudatlan embernek azt a merész állítását, hogy a törvényhozás e végzeménynyel túllépte jogait, vagy hogy — a mennyiben ezt törvénynyel bizonyítani nem lehet — legalább visszaélt a nép bizalmával és rést tört a régi alkotmányon”; s ezt a megjegyzését arra alapítja, hogy „a hároméves parlamenteket rendelő törvény alig volt hatályban húsz esztendeig. Kísérlet volt, a mely — így érveltek — sikertelennek bizonyult; mint minden más törvényt, azt is el lehetett törölni vagy tetszés szerint megváltoztatni”.¹

„Félretehetjük — úgymond Lord Stanhope — azt a fonák gondolatot, hogy életének meghosszabbításával a parlament túllépte törvényes hatáskörét; ezt a gondolatot annak idején a pártszellem vetette fel s talán még mindig járatos bizonyos szónoklatokban a felhevült tömeg előtt, de a legjobb alkotmányírók nagy lenézéssel bánnak vele.”²

A hétéves törvénynek alkotmányos jelentősége. — E megjegyzések figyelmen kívül hagyják a hétéves törvény vitás pontját és eltakarják a törvény alkot-

¹ Hallam, *Constitutional History of England*, III. (1872-iki kiad.) 236. l.

² Lord Mahon, *History of England*, I. 302. l.

mányos jelentőségét. A harminczegy főrendi, a ki a javaslat ellen többek közt azért tiltakozott, mert „el van ismerve, hogy a közrendűek házának a néptől kell választatnia és az így megválasztott közrendűek a népnek igazi tisztviselői, de nem mondhatók helyesen ilyeneknek, ha hosszabb ideig működnek, mint a mennyire megválasztvák; mert ezen időn túl a parlamenttől választvák, nem a néptől, s ez ilykép meg van fosztva az egyedüli orvoslattól, melyet azok ellen bír, kik vagy nem értik, vagy rosszasságból szándékosan visszaélnék a beléjük helyezett bizalommal; ez az orvoslát pedig az, hogy jobb embereket választanak helyökbe“,¹ — ezek a főrendiek találóan rámutatnak az ellene tehető elméleti kifogásra. A végzemény sajáttsága nem az volt, hogy megváltoztatta a parlament törvényes tartamát vagyis módosította a hároméves törvényt;² a hétéves törvény pusztá megszavazását 1716-ban nem tartották és később sem tartották volna meglepőbb és komolyabb kifogás alá eső dolognak, mint a hároméves törvény megszavazását 1694-ben. Szokatlan az volt, hogy egy parlament saját hatalmánál fogva saját jogszerű létét hosszabbította meg. Nem lehet Priestleynek³ és a tiltakozó főrendieknek azt az érvét, „hogy a hétéves parlament először is a nép jogainak egyenes bitorlása; mert ugyanazon jognál fogva, melylyel valamely parlament hét évre hosszabbítja meg hatalmát, meghosszabbíthatná azt kétszer hét évre, vagy (mint az 1641-iki parlament tette) örökre is“, — egyszerűen úgy jellemezni, hogy ama

¹ Thorold Rogers, *Protests of the Lords*, I. 218. l.

² 6. Wm. & M. c. 2.

³ L. Priestley on Government (1771) 20. l.

„tudatlan feltevés“-en alapuló baklövés, mintha a hétéves törvény a parlament eredeti tartamát hosszabbította volna meg.¹ Priestley és társainak érvelése lényegében az volt, hogy a három évi szolgálatra választott képviselők az alkotmány értelmében a választók küldöttei vagy megbízottai voltak legalább annyiban, hogy hatalmukat az alkotmány megszegése nélkül nem terjeszthetik ki azon időn túl, a melyre azt megbízóik, a választók, rájuk ruházták. Vannak országok, nevezetesen az Egyesült-Államok, hol az olyan végzemény, mint a hétéves törvény, jogilag érvénytelen volna; ma nem képzelhetni angol parlamentet, mely azért, hogy egy kormányt vagy pártot az uralmon tartson, meg merne szavazni például egy tízéves törvényt és így hosszabbítani meg saját tartamát. Ezzel szemben tehát azon érvelés, hogy Walpole és követői a hétéves törvényt megsejtették az alkotmány szellemét, éppen nem képtelenség. A parlament törvényszerűen, bár szokatlanul élt jogaival. A hatalom e megnyilatkozását kicsinyleni annyi, mint a hétéves törvény valódi alkotmányos jelentőségét félreismerni. E törvény kézzelfoghatólag bizonyítja, hogy jogi szempontból a parlament se nem megbízottja, se nem bizalmi közege a választóknak. Jogilag a parlament az állam souverain törvényhozó hatalma, a hétéves törvény pedig e parlamenti souverainitásnak eredménye és egyúttal klasszikus bizonyítéka.

A parlamentnek befolyása a magánjogokra. — Láttuk az eddigiekből, hogy a parlament közjogi tekintetben mindenható. Nézzük most, milyen a viszonya azon magánjogokhoz, melyeket a civilizált állam mál-

¹ Hallam, *Constitutional History*, III. (1872. kiad.) 236. l. j.

tán tekint különösen szent és sérthetetleneknek. Megjegyezzük, hogy Coke a parlament hatalmának bizonyításául különösen a magánjogokba való beavatkozására szeret hivatkozni.

„Szolgálok példákkal. Egy férfinak vagy nőnek leányai vagy várományos örökösei parlamenti végzemény alapján az előd életében örökölhethetnek.“

„Teljes korúvá teheti a csecsemőt és a kiskorút.“

„A holt embert bűnösnek mondhatja ki a felségsértésben.“

„Honosíthatja és benszültt polgárrá teheti az idegen szülöttet. Törvénytelennek nyilváníthatja a jog szerint törvényes gyermeket, a kit t. i. házasságtörő nő nemzett, mialatt férje angol területen tartózkodik (being within the four seas).“

„Törvényesítheti azt, a ki törvénytelen és házasság előtt született. Törvényesíthet *secundum quid*, de nem *simpliciter*.“¹

Coke okosan válogatja meg példáit. A közjogokba avatkozás voltaképen kevésbbé szembeszökő tanúsága az absolut hatalomnak, mint a sokkal fontosabb személyi jogokba avatkozás; az olyan fejedelem, ki egy cseppet sem habozna az ország alkotmányát felforgatni, minden valószínűség szerint jól meggondolná, mielőtt a tulajdonhoz nyul vagy a magánosok szerződéseibe ártja magát. De a parlament közérdekből állandóan beavatkozik a magánjogokba. Az ilyen beavatkozás — a közügy nagy hasznára — ma már annyira természetes dolog, hogy alig esik szó róla és kevesen tudják, mily nagy jele az a parlament fenségének. Törvénytárunk csak úgy hemzseg az olyan

¹ Coke, *Fourth Institute*, 36. l.

törvényektől, melyekkel a parlament egyeseknek kiváltságokat vagy jogokat ad, másokra külön kötelelességeket vagy terheket ró. Minden vasuti törvény ilyen. De a parlamenti souverainitás teljes működését, még pedig rendszerint igen jótékony működését, csak az fogja felismerni, a ki az u. n. helyi és magántörvények (Local and Private Acts) gyűjteményének egy-két kötetét figyelemmel átnézi. E törvények épp oly parlamenti végzemények, mint bármely országos törvény. Kiterjednek mindennemű tárgyra: vasutakra, kikötőkre, közraktárakra, magánbirtok viszonyainak rendezésére stb. Ezekhez járulnak ama törvények, melyek alaki tévedésből vagy másként hiányosan kötött házasságokat törvényesítenek, továbbá a házasfeleket elválasztó, valaha igen gyakori, most már ritka törvények.

A törvényeknek egy másik osztálya e kapcsolatban nagyobb figyelmet érdemel, mint a milyenben részesült: ezek a felmentő (indemnity) törvények.

Indemnity-törvények. — Az indemnity-törvény oly végzemény, melynek célja: törvényesíteni oly cselekményeket, melyek teljesítésük idején törvénytelenek voltak; vagy pedig bizonyos személyeket a törvény megszegése miatti felelősség alól mentesíteni. Ilynemű határozatokat több mint egy századon át (1727—1828) folyton és rendesen szavazott meg a parlament a végből, hogy a dissenterek, kik törvényhatósági hivatalokat vállaltak, de az ennek előfeltételét képező angol egyházi esküt nem tették le, a büntetés alól meneküljenek. Az indemnity-törvényekre egy későbbi fejezetben még visszatérünk.¹ Most csak azt kell meg-

¹ L. alant az V. fejezetet.

jegyeznünk, hogy az ily határozat, mivel úgyszólván törvényteleniséget törvényesít, a souverain hatalomnak legerősebb nyilvánulása és főbizonyítéka

Ennyit a parlamenti souverainitás positiv oldaláról; lássuk most e tételt negativ szempontból.

Más törvényhozó hatalom hiánya. — II. *Versenyző törvényhozó hatalom hiánya.* — Volt idő, mikor a király, a parlamentnek mindegyik háza és a választókerületek vagy igényt tartottak vagy igényt tartani látszottak a független törvényhozó hatalomra. De vizsgálatunk ki fogja mutatni, hogy ezen igények egyike sem igazolható.

A király. — 1. *A király.* — A törvényhozó hatalom eredetileg a király és a titkos tanács (the King in Council) kezében volt¹ és még a parlamenti törvényhozás megvalósulása után is párhuzamos törvényhozási rendszer állott fenn a rendeletek (ordinances)² és később a proklamációk alakjában.

Proclamationális törvény. — Ezeknek majdnem törvényerejük volt és VIII. Henrik 31. végzeményének 8. fejezete 1539-ben alakszerűen is feljogosította a koronát, hogy proclamatiók útján törvényeket alkosson. E törvény oly rövid és oly nevezetes, hogy egész terjedelmében közöljük. „A király — így szól — tanácsának vagy ennek többségének javaslatára a szükségesnek vélt büntetések és fenytékek terhével proclamatiókat bocsáthat ki, melyek úgy lesznek megtartandók, mintha parlamenti végzeménnyel hozattak volna; de ezáltal senkinek öröksége, hivatala, szabad-

¹ L. Stubbs, *Constitutional History*, I. 126—128. és II. 245—247. II

² Stubbs, u. o. II. XV. fej.

ságai, javai, ingóságai vagy élete kárt nem szenvedhetnek; és a ki a nevezett proclamatiók valamely rendelkezését szándékosan megszegi, oly birságot fizet és annyi időre záratik el, a mennyit a nevezett proclamatio megállapít; és ha a megszegő elhagyja az országot, hogy a nevezett jogsértésért feleletre ne vonassék, mint felségsértő fog marasztaltatni.“¹

Ez a végzemény jelzi a korona által birt törvényhozó hatalom legnagyobb mértékét. VI. Eduard alatt el is törülték, valószínűleg mert az angol jog egész szellemével ellenkezett. Érdekes átgondolni, mily forradalmi eredményekre vezetett volna e törvény, ha érvényben marad. Két következménye elkerülhetetlen vala. Az angol királyból csaknem oly kényúr lett volna, mint egy francia uralkodó. A törvény továbbá különbséget állított volna fel a törvényhozás alkotta, szoros értelemben vett „törvények“ és a törvényerejű „rendeletek“ között, melyek szigorúan véve nem törvények, mert inkább a végrehajtó hatalom határozatai, mint törvényhozói végzemények. Ez a különbség egyik vagy másik alakban a legtöbb continentalis államban fennáll és annak gyakorlatilag vannak is némely jelentékeny előnyei. Más országokban a törvényhozó többnyire csak általános elveket mond ki a törvényben, azoknak rendelettel vagy szabályzattal való kiegészítését pedig, a közönség nagy hasznára, a végrehajtásnak hagyja fenn. Az angol törvényjog nehézkes, terjengős voltát nagyrészt a parlament ama hiábavaló törekvése okozza, hogy a nagy törvényhozási műveket minden részleteikben ki akarja dolgozni. Ez a baj már annyira érezhetővé vált, hogy

¹ 31. Henry VIII. cap. 8.

újabb törvényeinkben állandó lett az oly rendelkezés, hogy a titkos tanács, a bíróságok és más testületek felhatalmaztatnak a parlamentben meg nem állapítható részletekről a törvény alapján szabályzatot alkotni. Ez azonban csak gyámoltalan enyhítése¹ az elismert bajnak; valószínű, hogy törvényeink úgy tartalomra, mint alakra nézve tetemesen javulnának, ha az angol kormány, miként a francia, törvényerejű decretumok, rendeletek vagy proclamatiók útján vihetné keresztül a törvényekben foglalt általános elveket.² Ama korlátok, melyekkel őseink a királyi hatalom növekvését bölcsen gátolták, ma ezen és több más esetben sürgősen szükségtelenül nehezítik a végrehajtó kormányzat tevékenységét. Mert VIII. Henrik fenti végzeményének eltörlése lehetetlenné tette a kormánytörvényhozást összes hibái-

¹ Egy kritikus megróttá e szavaimat „gyámoltalan enyhítése az elismert bajnak“, mert azt a rendszert, mely a külföldön nagy gyakorlati haszonnal járónak mondatik, Angliára nézve helytelenítem. De a kifogásolt tétel igazolható. Az angol módszer kidolgozott és részletezett törvényeket szerkeszt s a szabályzat alkotásának jogát pl. a titkos tanácsnak vagy másoknak csak oly esetekben adja meg, mikor kétségtelen, hogy a szabályzatot a törvénybe felvenni fölötte czélszerűtlen vagy gyakorlatilag lehetetlen volna. A külföldi, különösen a francia rendszer alatt a törvény alakításánál a törvényhozó vagy -tervező mindig azon gondolat hatása alatt áll, hogy a törvényt rendeletek fogják kiegészíteni. Az angol végzemények, igen csekély sikerrel, a becikkelyezett törvény részletes végrehajtásáról kívánnak gondoskodni. A külföldi törvény az, a minek lennie kell: általános elvek kijelentése.

² Újabb események, például a Pantheon saecularisatiójáról szóló francia kormányrendelet, arra irányozta a közfigyelmet, hogy a francia köztársaság elnökének nevezetes, bár másodrendű törvényhozói jogai vannak. L. e. törvényhozói jogokról F. Boeuf, *Droit administratif* (4. kiad.) 11. l.

val és érdemeivel együtt s a kormányrendeleteknek csak annyi hatályuk maradt, a mennyit a közönséges jog elismer. E hatalom terjedelme egy ideig tényleg kétes volt. De 1610-ben a biráknak egy ünnepélyes véleménye vagy tiltakozása¹ megállapította azt a modern tantételt, hogy a királyi proclamatióknak semmi tekintetben sincs törvényerejük; csak arra való, hogy a közönség figyelmét a törvényre irányozzák, de magukban véve senkire sem róhatnak oly törvényes kötelmet vagy kötelességet, melyet a közönséges jog vagy valamely parlamenti végzemény meg nem állapít. Lord Chatham 1766-ban proclamatio útján akarta eltiltani a búza kivitelét; az ennek folytán hozott indemnity-törvény (7 George III. c. 7.) a végleges törvényhozási döntésnek tekinthető a korona abbeli igényéről, hogy proclamatio útján törvényt alkothasson.

A főesetek,² melyekben a proclamatióknak vagy

¹ L. Coke, Rep. XII. 74. l. és Gardiner, *History of England*, II. 104., 105. ll.

² Ritka esetekben, melyek azon idők maradványai, mikor az angol király a szó technikus értelmében valóságos „souverain” volt, kiváltságai alapján törvényhozói hatalmat gyakorolt a korona. Ez alapon az újonnan hódított országok számára proclamatiók vagy királyi rendeletek útján törvényeket adhat ki (Campbell v. Hall, Cowp. 204.) és vitatta azt a jogot is, bár ennek érvénye kétséges, hogy a Channel Islands részére királyi rendeletekkel hozhat törvényeket. *In the matter of the States of Jersey*, 9 Moore P. C. n. s. 184., 262. L. Stephen, *Commentaries* (8. kiad.) I. 100—102. ll. A Channel Islands-re a reájuk vonatkozó parlamenti végzemények, úgy hallom, szokásnál fogva, királyi rendeletekkel terjesztetnek ki. Magától értetődik azonban, hogy a törvény mindig megdöntheti a királyi rendelet hatályát és hogy az ily törvény „proprio vigore” hatályos a brit birtokok mindazon részeiben, a melyekre vonatkozik.

a királyi rendeleteknek ma még hatályuk van, azok, a melyekben common law szerint a proclamatio rendes módja nem ugyan a törvényhozásnak, de a király törvényhozói akarata kijelentésének; ilyenek: a parlamentnek proclamatióval egybehívása és azon esetek, midőn a királyi rendeletek törvény alapján bocsáttatnak ki.

A parlament két háza. — A parlament egyik házának határozatai. — 2. Az alsóház időnként mintegy törvényerőt látszott követelni határozatai számára. Kétségtelen, hogy ez a követelmény alaptalan; de némi nehézséggel jár megállapítani, hogy a bíróságok milyen hatályt tulajdonítanak az egyes ház határozatának.

Két tény azonban vitán kívül áll.

Az *első* az, hogy egyik ház határozata sem törvény.

Ez a Stockdale v. Hansard pernek lényeges megállapítása.¹ E perben az ítélet azon alapszik, hogy valamely rágalmazó irat nem vesztí el büntetendő minőségét az által, hogy az alsóház rendeletéből tétett közzé, vagy mert a ház utólag azt határozta, hogy a tudósítás közlésének joga a parlament alkotmányos működésének lényeges tartozéka.

A *második* az, hogy a parlament mindenik háza egyedüli bírója saját ügyeinek és hogy joga van tekintélyét megóvni és tiszteletlenség (contempt) czimén elzáratni azt, a ki megsérti vagy vele szembeszáll. Nincs bíróság, mely megítélés tárgyává tehetné, hogy a ház mily módon gyakorolja törvényes hatalmát.²

¹ 9. A. & E. 1.

² L. Stockdale v. Hansard, 9. A. & E. 1.; Case of Sheriff of Middlesex, 11. A. & E. 273.; Burdett v. Abbot, 14. East, 1., 111., 131.; Bradlaugh v. Gossett, 12. Q. B. D. 272.

A gyakorlati nehézség az első tételnek a másodikkal való megegyeztetésében áll; legjobban megoldható az a Stephen főbíró javasolta módon, ki az alsóház határozatát egy bíróság nem felebbezhető döntéséhez hasonlítja.

„Nem mondom“, így szól egyik ítélete, „hogy a ház határozata nem felebbezhető bírói ítélet, de a kettőnek sok a közös tulajdonsága. Az alsóház nem bíróság, de ama kiváltsága, hogy belügyeit szabályozhatja, gyakorlatilag bírói minőséggel ruházza fel azon esetekre nézve, melyekben törvényt kell alkalmaznia. Fel kell tennünk, hogy helyesen teljesíti e feladatát, kellő tekintettel levén a törvényekre, melyeknek hozatalában oly nagy része van. Midőn határozata nincs összhangban a törvénytől, ez olyan, mint a bírónak téves, de felebbezhetetlen ítélete. Nincs semmi különös abban, hogy ily tévedést lehetőknek tartunk. Ha például az esküdtszék bűnügyben rossz verdictumot mond, a törvény ez ellen sem ad orvoslát. Az a szabály, hogy minden jogtalanság ellen van orvoslát, nem azt jelenti, a mit némelyek képzelnek, hogy ugyanis minden erkölcsi vagy politikai sérelmet jogilag orvosolni lehet. Ha ez volna a szabály értelme, az nyilván valótlanságot mondana. Nincs jogorvoslát az ellenérték nélküli ünnepélyes ígéretnek megszegése miatt, ha az ígéret nem pecsét alatt tétetett; nincs jogorvoslát a szóbeli rágalmazás sok esetében, bár azok mindegyike romlást okozhat; nincs jogorvoslát a zsarnoki törvényhozás ellen, még ha tényleg rabszolgaságot eredményez sem; nincs jogorvoslát a legigazságtalanabb és legkegyetlenebb háború okozta súlyos személyi vagy vagyoni károsítások miatt sem. A szabály értelme

csak az, hogy a jogsérelem és a jogorvoslat correlativ fogalmak, a mi érthetőbben és szabatosabban így volna kifejezhető: a hol nincs jogorvoslat, ott nincs jogsérelem.“¹

A parlament egyes házainak határozatai joghatály tekintetében. — A jog állása tehát a következő. A parlament mindenik háza saját ügyeiben a legkorlátlanabb hatalmat gyakorolja és épp úgy mint valamely bíróság, tiszteletlenség miatt letartóztathatja azt, a ki a ház ítélete szerint a házat megsértette, vagy vele szembeszállt. A middlesex-i sheriff esetében² legvégső határáig használtatott e jog. A sheriffet az alsóház elnökének rendeletére tiszteletlenség miatt fogták el. Tudjuk, hogy e tiszteletlenség abban állott, hogy a sheriff engedelmeskedett a Queen's Bench által a Stockdale v. Hansard-perben hozott ítéletnek és azért fogták el, mert ezen ítélet alapján végrehajtás alá vonta Hansard alperes ingóságait. Mikor pedig a sheriff ügye a *Habeas Corpus* alapján a Queen's Bench elé került, ez úgy határozott, hogy nem bocsátkozhatik az elfogatás alapjául szolgált tiszteletlenség érdemleges vizsgálatába. Szóval, a bíróságok még saját közegeiket sem tartják megvédhetőeknek, ha az alsóház tiszteletlenség miatt elfogatja őket, még akkor sem, ha az állítólagos tiszteletlenség nem egyéb, mint a bíróság iránti engedelmesség.

Másrészt a háznak kijelentése vagy határozata semmikép sem törvény. Tegyük fel, hogy *X* az alsóház rendeletéből a házon kívül, a háznak ügyével mi összefüggésben sem álló okból, megtámadja *A*-t,

¹ Bradlaugh v. Gossett, 12 Q. B. D. 271., 285.

² 11 A. & E. 273.

még pedig tiszteletlenség czimén kiadott elfogatási parancs nélkül; vagy hogy *X* valami bűncselekményt követ el, mely miatt *A*, mint vádló, törvénynél fogva jogosítva van bizonyos birságot megvenni rajta. Az e miatt *X* ellen folyamatba tett polgári vagy büntető perben ez nem védekezhetnék sikeresen az alsóház határozatával, mely tettét elrendelte vagy helybenhagyta.¹ Ha tételünk bizonyításra szorulna, a bizonyítékot teljesen megtaláljuk a törvényben (3 & 4 Vict. c. 9.). E törvény a Stockdale v. Hansard-perből támadt vita folytán keletkezett; célja: rövid úton megvédeni a parlamenti irományok kiadásánál alkalmazott személyeket, és megjegyzendő, hogy ezen irományok a parlament valamelyik házának rendeletéből adatnak ki. Az ilyen törvény szüksége kétségtelen bizonyítéka annak, hogy a háznak rendelete egymagában nem jogszerű mentség a különben rágalmozó adatok közzététele miatti váddal szemben. Midőn az alsóház „az egész törvényhozásra hivatkozott a Stockdale v. Hansard-perben sikertelenül használt érvelésének támogatására és a Queen's Bench ítélete ellen nem élt felebbezéssel, tényleg elismerte, hogy azon ítélet helyes volt; megerősítette azt a nagy elvet, a melyen az ítélet alapult, hogy ugyanis a törvényhozásnak egyes tényezője, állítólagos kiváltságára való hivatkozással, nem módosíthatja, függesztheti fel vagy teheti hatálytalanná az elismert országos jogot és nem gátolhatja az angol polgárt abban, hogy használja azon orvoslatokat s gyakorolja és élvezze azon jogait, melyek az országos jogban gyökereznek”.²

¹ V. ö. Attorney-General v. Bradlaugh, 14 Q. B. D. (C. A.), 667.

² Arnould, *Memoir of Lord Denman* II. 70. l. Szerfölött nehéz dolog ama határozatlan jogok terjedelmét megállapítani,

~~SECRET~~

1. The first of these is the fact that the
2. Government has not been able to secure
3. the necessary funds to carry out its
4. policy of non-interference in the
5. internal affairs of the country.
6. The second is the fact that the
7. Government has not been able to secure
8. the necessary funds to carry out its
9. policy of non-interference in the
10. internal affairs of the country.

SECRET

1. The first part of the document is a list of names and addresses, which are arranged in a columnar format. The names are written in a stylized, cursive script, and the addresses are written in a more formal, printed font. The list includes names such as "John Doe", "Jane Smith", and "Robert Johnson", along with their respective addresses.

[The page contains extremely faint, illegible markings.]

kívánságai hatással vannak a parlament működésére. De az olyan tétel, mely a választóknak törvényes részt tulajdonít a törvényalkotásban, semmikép sem fér össze a választóknak jog szerinti helyzetével. Az angol alkotmány értelmében a választóknak egyedüli joga: képviselőt választani. A választóknak nincs joguk a parlamenti törvényhozást kezdeményezni, szentesíteni vagy megváltoztatni. Nincs bíróság, mely a legtávolabbról is figyelembe venné az olyan okoskodást, hogy a törvény érvénytelen, mert ellenkezik a választóság nézetével; a választók nézetét törvényszerűen a parlament és csakis a parlament fejezheti ki. Nem szükséges feltétele ez a képviseleti rendszernek. A Svájcban az alkotmányon nem lehet változtatást tenni,¹ mielőtt az helybenhagyás vagy helytelenítés végett az összes nagykorú polgárok elé terjesztett volna; sőt bizonyos számú polgárok kívánságára még a közönséges, alkotmánymódosítással nem járó törvény is, bár a szövetségtanács elfogadta, népszavazás alá bocsátható és érvénytelenné válik, ha a szavazás ellene dönt.²

A bíróságok. — 4. *A törvényszékek* — Az angol jog nagy részét a bírák csinálták. A ki az angol bírói törvényhozás természetét és területét megismerni akarja, olvassa el Pollock tanár „Az esetjog tudománya“ (Science of Case Law) című gyönyörű értekezését.³ A tárgy oly terjedelmes, hogy a jelen felolvasások körében bővebben nem méltatható. Csak annyit kell meg-

¹ Constitution Fédérale de la Confédération Suisse, Arts. 118—121.; l. Adams, *The Swiss Confederation*, VI. fejj.

² Constitution Fédérale de la Confédération Suisse, Art. 89.

³ Pollock, *Essays in Jurisprudence and Ethics*, 237. l.

jegyeznünk, hogy bíráinknak a praecedensekhez való ragaszkodása vagyis azon szokásuk, hogy az esetet az előző esetben érvényesült elvvel vagy állítólagos elvvel összhangzásban döntenek el, szükségkép arra vezet, hogy a bíróságok lassanként állandó szabályokat fejlesztenek ki, melyek tényleg törvények. E birói törvényhozás első tekintetre nem látszik összeférni a parlament fensőségével. De ez nincs így. Az angol bírák nem vesznek igénybe és nem gyakorolnak törvénymegváltoztató hatalmat, holott a parlament végzéseit megdönthetik és folyton meg is döntenek a bírósínálta törvényeket. Szóval, a birói törvényhozás alárendelt törvényhozás, mely a parlament beleegyezésével gyakoroltatik és ellenőrzésének van alávetve.

Állítólagos korlátozások. — B) A parlament törvényhozói souverainitásának állítólagos jogi korlátozásai. Austin és Holland tanár kitűnően előadták mindazt, a mit a souverainitás korlátozásának elméleti nehézségeiről mondani lehet.¹ E nehézségekkel mostanában nincs dolgunk. Azt sem kell vizsgálnunk, vajjon igaz-e vagy nem, hogy minden államban kell lenni egy személynek vagy személyösszeségnek, mely alkotmány szerint, bármilyen alakú legyen az, jogszerűen megváltoztathatja a törvényeket s mely ennél fogva az állam legfelső törvényes hatalma. Nekünk most egyedüli feladatunk, egy lépéssel tovább menni annak bizonyításában, hogy az angol alkotmány szerint a parlament oly legfelső törvényhozói hatóság és

¹ L. Austin, *Jurisprudence* I. (4. kiad.) 270—274. ll.; Holland, *Jurisprudence* (8. kiad.) 44—48. és 326—329. ll. A souverainitás természete röviden és világosan van tárgyalva Lewis, *Use and Abuse of Political Terms* című művében is, 37—53. ll.

souverain hatalom, a milyennek Austin és más jogászok szerint minden civilizált államban léteznie kell. E végből vizsgálnunk kell, mit érnek a parlament hatalmának lehető korlátozása tekintetében időnként felvetett eszmék s ki kell mutatnunk, hogy az angol jog azoknak egyikét sem tette magáévá.

Ily képzelt korlátozás három van.¹

1. Az *erkölcsi törvény*. Azt állították, hogy a parlamenti végzemény érvénytelen, ha ellenkezik az erkölcsökkel vagy a nemzetközi jog elveivel. Mondták, hogy a parlament nem hozhat a magán- vagy a közerkölcsiséggel ellenkező törvényt. Így Blackstone hosszadalmasan kifejti, hogy mivel „a természet törvénye oly régi, mint az emberiség és Istentől van rendelve, természetesen inkább kötelez, mint bármely más törvény. A föld egész kerektségén, minden országban, minden időben kötelező; a vele ellenkező emberi törvények érvénytelenek, az érvényesek pedig minden erejüket és hatalmukat közvetlenül vagy közvetve ezen ősjogból meritik“.² A mai bírák is tesznek néha nyilatkozatokat, melyekből következik, hogy a bíróság megtagadná az oly törvények alkalmazását, melyek (nemzetközi nyelven szólva) túllépik a parlamenti

¹ Némely bírák, például Coke (12 Rep. 76.) többé-kevésbé határozottan egy másik korlátot állítottak fel. L. Hearn, *Government of England* (2. kiad. 48., 49. ll.) Parlamenti végzemény, úgy mondják, nem döntheti meg a common law elveit. Ezen elméletnek valaha gyakorlati jelentősége volt (l. Maine, *Early History of Institutions*, 381., 382. ll), de sohasem részesült következetes bírói elismerésben és ma elavult. L. Colonial Laws Validity Act, 1865, 28 & 29. Vict. cap. 63.

² Blackstone, *Commentaries*, I. 40. l. L. Hearn, *Government of England* (2. kiad.) 48., 49. ll.

hatalom kellő határait.¹ Azonban az olyan szavakat, milyenek a Blackstone nyilatkozata és a birói szék-ből hallatszó *obiter dicta*, igen megszorítóan kell magyaráznunk. Annak a felfogásnak, hogy a bíró, mint az erkölcsiség szószólója, a parlamenti törvényeket megdöntheti, nincs semmi jogi alapja. Ama nyilatkozatok, melyekből ilyesmi következni látszik, valószínűséggel csak azt jelentik, hogy a bíró, midőn a törvény értelmét keresi, azon feltevésből fog kiindulni, hogy a parlamentnek nem volt szándéka az erkölcsiség általános szabályait vagy a nemzetközi jog elveit megsérteni;² a bíró tehát, hacsak lehetséges, úgy fogja a parlamenti végzeményt magyarázni, hogy megegyezzen úgy a magán-, mint a nemzetközi erkölcsiség elveivel. A mai bíró nem fog hallgatni az olyan ügyvédre, ki azt vitatná, hogy valamely törvény érvénytelen, mert erkölcsstelen vagy túlmegy a parlamenti hatalom határain. Az egyszerű valóság az, hogy bíróságaink egyhangúlag azon elv szerint járnak el, hogy a rossznak tartott törvény *ex hypothesi* törvény, hogy tehát a bíróságok annak engedelmeskedni tartoznak.

2. *Királyi felségjog*. Volt idő,³ mikor oly elméleteket vitattak, hogy a parlamentnek alig van joga a királyi felségjogokhoz nyulni.

A Stuartok korában⁴ ezt az elméletet vitatták

¹ L. Ex parte Blain, 12 Ch. D. (C. A.) 522, 531, Cotton főbíró ítéletét.

² L. Colquhoun v. Brooks, 21 Q. B. D. (C. A.) 52; összehasonlítandó Lord Esher nyilatkozata, 57, 58. ll. Fry főbíró ítéletével, ibid. 61., 62. ll.

³ L. Stubbs, *Constitutional History* II. 239., 486., 513—515. ll.

⁴ Gardiner, *History*, III. 1—5. ll. Bacon nézeteire nézve a kiváltságokról v. ö. Edwin A. Abbott „Francis Bacon” című művét a 140., 260., 279. ll.

nemcsak a király, hanem azon jogászok és államférfiak is, kik, miként Bacon, növelni akarták ama királyi jogkört, melyet a korona „felségjog” czimén gyakorolt s mely úgyszólván egy nagy tartaléka volt a tág, meg nem határozott jogoknak; egyúttal azt is állították, hogy ez a felségjog vagyis a főhatalomnak e maradéka, fölötte áll az ország közönséges jogának. Bizonyára ezen elmélet és az abból vont ama következtetés, hogy a korona felfüggesztheti a törvények hatályát vagy legalább is felmenthet az azoknak való engedelmesség alól, szülte azt a felfogást, hogy a felségjog nagy hatalma bizonyos mértékben ki van véve a parlamenti törvényhozás alól. Nekünk azonban itt nem kell egy más kor politikai vitáival foglalkoznunk. Csak annyit kell megjegyeznünk, hogy bár bizonyos jogokat — például a szerződéskötés jogát — ma a törvény a koronára bizza s azokat tényleg a végrehajtó kormányzat gyakorolja: mégis egy újabb jogász sem fogná állítani, hogy e jogokat vagy a királyi hatalomkör bármely ágát törvény útján szabályozni vagy eltörölni nem lehetne, vagy — a mi ugyanazt jelenti — hogy a bíróságok jog szerint érvénytelennek tekinthetnének egy olyan törvényt, mely például a szerződéskötés módozatait állapítja meg vagy a szerződés hatályát a parlament két házának helybenhagyásától teszi függővé.¹

3. *Előző parlamenti végzemények.* A parlamenti végzeményekben néha oly kijelentések történ-

¹ V. ö. ezzel azt a parlamenti gyakorlatot, melynélfogva a korona kiváltságait vagy érdekeit érintő törvényjavaslatok előterjesztéséhez a korona beleegyezése vagy felhatalmazása szükséges.

nek, mintha az egyik parlament oly törvényeket is hozhatna, melyeket későbbi parlament nem érinthet és hogy ennél fogva a működő parlament hatáskörét megelőzőinek végzeményei korlátozhatják.

Az unio-törvények. Kétségtelen, hogy a parlament gyakrabban akart vagy kísérelt meg oly végzeményeket hozni, melyek utódai kezét megkötötték volna; de az ebbeli kísérletek mindig meghiúsultak. Azon törvények között, melyek a jövő törvényhozás menetét megakasztani kívánták, legnevezetesebbek a skót¹ és az irlandi² unio-szerződéseket becikkelyező végzemények. Kétségtelen, hogy a törvényhozók, kik e törvényeket megszavazták, azoknak egyes részeit erősebb hatálylyal kívánták felruházni, mint a milyen rendszerint a törvényeké. Pedig éppen az ezen végzeményekre vonatkozó törvényhozás története szolgáltatja a legerősebb bizonyítékot arra, hogy bensőleg sikertelen az olyan kísérlet, melylyel az egyik souverain törvényhozás egy másik, hasonlóképen souverain testület működését korlátozza. Így a skót unio-törvény azt rendeli, hogy a skót egyetemek tanárai a Hitvallomást (Confession of Faith) saját hitvallomásuk gyanánt elismerni, vallani és aláírni tartoznak s érdemben azt parancsolja, hogy ez az intézkedés minden időkre alapvető és lényeges feltétele legyen az unio-szerződésnek.³ De ezt az intézkedést főrészében megváltoztatta az 1853. évi (skót) egyetemi törvény,⁴ mely a skót egyetemek több taná-

¹ The Union with Scotland Act, 1706, 6 Anne, c. 11.

² The Union with Ireland Act, 1800, 39 & 40 Geo. II. c. 67.

³ 6 Anne, c. 11 art. 25.

⁴ 16 & 17 Vict. c. 89, s. 1.

rát fölmenti a Hitvallomás aláírásának kötelezettsége alól. És ez nem is egyedüli megtámadása az unio-törvény szabályainak. Bizonyos szempontból Anna királynő 10. végzeményének 12. fejezete,¹ mely a világi kegyuraságot visszaállította, egyenes megszegése az unio-szerződésnek. Még szembetűnőbbben mutatja a változhatatlanság célzatát, de egyúttal azt is, hogy e törvényeket vagy szerződéseket a parlament tényleg módosíthatja, az irlandi unio-törvény története. E törvény ötödik cikke így szól: „Hogy az ötödik unio-cikkely úgy szóljon, hogy az angol és az irlandi egyházak, a mint azok ez idő szerint törvényesen fennállanak, *egy* protestáns püspöki egyházzá egyesüljenek, melynek neve Anglia és Irland Egyesült Egyháza; és hogy az említett egyesült egyház tantétele, istentisztelete, fegyelme és kormányzata örökre teljes erőben legyen és maradjon úgy, a mint ez jelenleg az angol egyházra nézve fennáll; és hogy az említett Egyesült Egyháznak, mint Anglia és Irland államvallásának, fennállása és fentartása az unio lényeges, alapvető részének tekintessék és vétessék.”

E cikkely szavai világosan mutatják, hogy az államférfiak, kik azt szerkesztették és megszavazták, meg akarták kötni a jövő parlamenti szabadságát. Hogy ez a kísérlet sikertelen volt, azt látja mindenki, a ki az 1869. évi irlandi egyháztörvény (Irish Church Act) tartalmát ismeri.

A parlamentnek a gyarmatokat megadóztató jogát korlátozó törvény. Az angol parlamentnek egy törvénye a történelem világításában csakugyan olyanak tűnhetnének fel, mintha különös szentség illetné

¹ V. ö. Innes, *Law of Creeds in Scotland*, 118—121. II.

meg. Oly végzemény az, mely — bizton jövendölhetjük — sohasem fog módosíttatni, szelleme pedig sohasem fog megsértetni. Ez a gyarmatok megadóztatásáról szóló 1778. évi törvény.¹ Azt rendeli, hogy „a parlament nem fog kivetni ő felsége észak-amerikai vagy nyugat-indiai gyarmataiban, tartományaiban vagy ültetvényein fizetendő semminemű adót, vámot vagy illetéket, kivéve azokat, a melyeket a kereskedelem szabályozása céljából kiróni célszerű lesz; az ilyen adók tiszta jövedelme mindig azon gyarmat, tartomány vagy ültetvény javára és céljaira lesz fordítandó, a melyben beszédetik, épp úgy, a mint az illető gyarmatok, tartományok vagy ültetvények főhatóságainak vagy közgyűléseinek joga alapján szedett más adók.“²

Még nyomatékosabb e beszéd, ha szembeállítjuk az 1776. évi amerikai gyarmat-törvénnyel,³ mely a nevezett évben a bélyegtörvény eltörlése céljából hozatott, de gondosan kerüli a gyarmatok megadóztatásának parlamenti jogáról való lemondást. Nem kell időznünk azon eseményeknél, melyeknek törvényhozási emléke ama két végzemény. Figyelmünket az a körülmény veszi igénybe, hogy bár a politika és az észszerűség ellenmond a gyarmatok megadóztatásáról szóló 1778-iki törvény megváltoztatásának vagy szellemével ellenkező valamely törvény elfogadásának, alkotmányunk szerint még sincs törvényes akadálya annak, hogy e törvényt megváltoztassuk vagy hatálytalanítsuk. Ha a parlament holnap adót vetne ki,

¹ 18 Geo. III., c. 12.

² 18 Geo. III. cap 12, s. 1.

³ 6 Geo. III. cap. 12.

mondjuk Victoriára vagy Kanadára, az erről szóló törvény jog szerint érvényes végzemény volna. Egy igen józan, értelmes író a következőket mondja e tárgyról: „Kétségtelen, hogy a parlament törvény által nem kötheti meg utódait olyképen, hogy egy jövőendő parlament rendelkezési jogát korlátozza és hogy ilykép a jövőendő törvényhozás akadályozva legyen működése szabadságában, ha a közérdek a parlament törvényhozói tevékenységét szükségessé teszi.“¹

¹ Todd, *Parliamentary Government in the British Colonies*, 192. l. Érdekesen és nem tanulság nélkül lehet elmélkedni arról, hogyan van az, hogy a parlament, bár sokszor hozott oly törvényeket, melyek változhatatlanok akartak lenni, tényleg sohasem volt képes saját törvényhozói hatalmát korlátozni.

Ezt a kérdést logikailag vagy történetileg lehet szemügyre venni.

Annak, hogy a parlamentnek változhatatlan végzemények hozatalára irányult kísérletei sikertelenek maradtak, logikai oka az, hogy a souverain hatalom, ha souverain minőségét meg akarja óvni, saját hatalmát külön végzeménynyel nem korlátozhatja. A törvényt, bármi legyen tartalma, el lehet törölni a következő, sőt ugyanazon ülésszakban is; az eltörlő parlament hatalmát kisebbre tenni, mint azét, a mely a változhatatlannak szándékolt törvényt alkotta, értelmetlen dolog volna. Szóval, a „korlátolt souverainitás“, a parlamenti épp úgy, mint minden más souverainre vonatkozólag *contradictio in adjecto*. Gyakran és helyesen használják ugyan e kifejezést; de valódi értelme — a mint ezt mindenki tudja, a ki szabatosan szokott beszélni — az, hogy egy olyan személy, pl. király, a ki valaha valóságos souverain vagy kényúr volt és a kit még mindig souverennek nevezünk, most csak részese annak a hatalomnak, mely valamely államban törvény szerint a legfelső vagy souverain hatalom. Ilyen a király valódi állása a legtöbb alkotmányos monarchiákban.

Jegyezze meg azonban az olvasó, hogy bár a souverainitás gyakorlását korlátozni nem lehet, ez sem logikailag, sem tényleg nem akadályozza a souverainitásról való lemondást. Érdemes

A parlamenti souverainitás tehát kétségbe nem vonható jogi tény.

ezt megjegyezni, mert néha ama sajátos elmélettel találkozunk, hogy a souverain hatalom, pl. Anglia parlamentje, saját tényével sohasem foszthatja meg magát a souverainitástól. E tétel nyilván tarthatatlan. Egy autokrata, pl. az orosz cár, kétségtelenül lemondhat; a souverainitásnak vagyis a legfelső államhatalomnak birtoka pedig, legyen az egy cár vagy egy parlament kezében, minőségre nézve mindig ugyanaz. Ha leköszönhet a cár, leköszönhet a parlament is. Úgy okoskodni, hogy mivel a souverainitás nem korlátozható (a mi igaz), azt le sem lehet tenni (a mi nyilván nem igaz): nem egyéb, mint különböző fogalmak összezavarása. Annyi, mint így okoskodni: az ember, a míg él, még ha akarja sem mondhat le szabad akaratáról, tehát nem követhet el öngyilkosságot. A souverain hatalom csak két módon és azt hiszem, csakis két módon teheti le hatalmát. Egyszerűen véget vethet saját létének. A parlament eltörülheti magát olykép, hogy törvényesen feloszlik és nem hagy hátra módot egy újabb parlament egybehívására. (L. Bryce, *American Commonwealth*, I (3. kiad.), 242. l. 1. jegyz.) Ehhez igen hasonló dolgot tett a Barebones-parlament 1653-ban, Cromwellnek kezeibe tevén le jogait. A souverain továbbá átruházhatja a souverain hatalmat más személyre vagy testületre. Majdnem így cselekedett az angol parlament 1539-ben, felhatalmazván a koronát, hogy proklamációk útján hozzon törvényeket; sokan nem veszik észre, de az angol és a skót parlament az unio idején a főhatalmat egy új souverain testületre, Nagybritannia parlamentjére ruházta át. E parlament azután, éppen mert a két törvényhozás teljes hatalmát megszerezte, a maga részéről is jogszerinti legfelső, souverain törvényhozás lett, mely ennél fogva — bár talán alkotóinak szándéka ellenére — jogot nyert ahhoz, hogy az unio-törvényt — melynek létét köszönte — módosítsa vagy eltörölje. Ha az unio-törvény fentartotta volna az angol és a skót parlamentet, bár csak azon egyedüli célból, hogy szükség esetén az unio-törvényt megváltoztassa; ha Nagybritannia parlamentjére csak azt a hatalmat ruházta volna át, hogy oly törvényeket hozhat, melyek az unio-törvényt nem sértik és el nem törlik: akkor az unio-törvény alaptörvény volna,

Teljes az, úgy positiv, mint negativ tekintetben. A parlament jogszerűen hozhat törvényt minden ügy-

melyet a brit parlament jogszerűen meg nem változtathat. De ez esetben Nagybritannia parlamentje nem souverain, hanem alárendelt törvényhozás volna s a legfelső souverain testület, technikai értelemben, az angol és a skót parlament volnának. A két ország államférfiai új souverain parlament alakítását látták czél-szerűnek és minden vállalkozás, mely az ily testület kezeit meg akarja kötni, szükségkép megtörik, mert logikai és gyakorlati lehetetlenség az abszolút törvényhozói hatalmat oly korlátozásokkal összeegyeztetni, melyek azt nem abszolúttá tennék.

Annak, hogy az angol parlamentnek sohasem sikerült változhatatlan törvényeket hozni, vagyis hogy mindig megtartotta legfelső törvényhozási jellegét, történeti oka mélyen gyökerezik az angol nép történetében és az angol alkotmány sajátos fejlődésében. Angliát, legalább a norman hódítás óta, mindig abszolút törvényhozó kormányozta. Ez eredetileg a korona volt s az angol alkotmány fejlődési folyamatának sajátossága az, hogy a korona törvényhozó hatalma sohasem korlátoztatott, hanem át lett vive az egyedül (vagyis inkább a tanácsban) tevékeny koronáról a parlament két házával előbb együtt, majd azoknak alárendelve cselekvő koronára. Ilykép a parlament, műnyelven szólva: a király a parlamentben, a legfelső törvényhozás lett, helyesebben mondva az maradt. Érdeemes megjegyezni, hogy az egyetlen esetben, midőn az angol reformerek eltértek a történeti fejlődéstől, írott alkotmányt szerkesztettek; sok tekintetben megelőzték az Egyesült-Államok constitutionalismusát és az alkotmányt kivették a rendes törvényhozás hatalma alól. Világos, hogy az 1653-iki „kormányzati okirat” (Instrument of Government) alapján Cromwell bizonyos alapjogokat ki akart venni a parlament hatásköréből. Az 1653-iki alkotmány a végrehajtó hatalmat elvonta a törvényhozás befolyása alól. A protektor állását az amerikai elnökéhez vagy a német császáréhoz lehet hasonlítani. L. Harrison, *Cromwell*, 194—203. ll. A souverainitásnak az ezen munkában előadottaktól némileg eltérő, de igen érdekes és tanulságos felfogására nézve utalom olvasóimat barátom, *Sidgwick* tanár ily című munkájára: *Elements of Politics*, ch. XXXI. „Sovereignty and Order”.

ben, mely nézete szerint a törvényhozásnak alkalmas tárgya.¹ Nincs hatalom, mely az angol alkotmány szerint a parlament törvényhozói souverainitásával versenyezhetne.²

A parlament abszolút hatalmának jogi korlátai gyanánt felhozott tények közül valósággal egy sem létezik, a törvénytár és a bíróságok gyakorlata azoknak egyikét sem támogatja.³ A parlament törvényhozói fenségének elmélete az alkotmányjognak valódi záróköve. Meg kell azonban engednünk, hogy ez olyan tétel, mely nem mindig találkozik kész elfogadással s azért érdemes az ezen igazság elismerését gátló nehézségeket fölemlíteni és megvizsgálni.

C) *A parlamenti souverainitás elméletének nehézségei.* Az okok, melyek miatt némelyek a parlamenti souverainitás elméletét elfogadni nem hajlandók, kétfélék.

Austin elméletéből származó nehézségek. — A tétel úgy hangzik, mintha nem volna egyéb, mint Austin souverainitási elméletének az angol alkotmányra alkalmazása; pedig a figyelmes olvasó észrevehette, hogy Austin tantétele maga, a mennyiben az angol alkotmány szerint a souverain hatalommal felruházott személyekre vonatkozik, nem egyezik azon nézetekkel, melyeket, az angol jogászok tekintélyére támaszkodva, a jelen előadásokban kifejtettünk. Mig ugyanis a jogászok azt tartják, hogy a souverainitás birtokosa „a parlament“, vagyis az a testület, mely a királyból, a főrendiházból és az alsóházból áll, addig Austin úgy

¹ L. fentebb 37. s k. ll.

² L. fentebb 46. s k. ll.

³ L. fentebb 55. s k. ll.

vélekedik,¹ hogy a souverain hatalom a királyra, a főrendiházra és a közrendűekre vagyis a választókra van ruházva.

Nehézségek a parlamenti hatalomnak tényleges korlátozásai miatt. — Tudjuk mint köztapasztalati dolgot azt is, hogy akármit mondanak a jogászok, a parlament souverain hatalma nem korlátlan és hogy a király, a lordok és a közrendűek egyetemének nincs — ha szabad ily kifejezést használnunk — „korlátolt mindenhatósága“, a mi a legnagyobb hatalom volna, melyet emberi intézménynek tulajdonítani lehet. Vannak végzemények, még pedig önmagukban nem is kétségtelenül esztelen vagy zsarnoki törvények, a melyeket a parlament sohasem szavazna és — igazán szólva — nem is szavazhatna meg. Ha a parlamenti souverainitás elmélete a parlament korlátlan hatalmát követeli, akkor ez az elmélet nem más, mint a jogászok fikciója és nem érdemli meg a nagy fontosságot, melyet annak tulajdonítanak.

E két ellenvetés komoly és észszerű. Bizonyos mértékben kapcsolatosak is és megérdemlik a gondos figyelembevételt.

Austin elméletének kritikája. — *Austin elmélete tekintettel az angol alkotmányra.* — A souverainitás, miként Austin fogalmainak nagy része, általánosítás, mely főképen az angol jogból van levonva; épp úgy, mint az Austin korabeli nemzetgazdák fogalmai nagyrészt az angol kereskedelem viszonyaiból merített általánosítások. Angliában megszoktuk, hogy van egy

¹ L. Austin, *Jurisprudence*, I. (4. kiad.) 251—255. ll. V. ö. Austin nyilatkozatait az Egyesült-Államok alkotmánya szerinti souverain testületről. (*Austin*, *Jurisprudence*, I. (4. kiad.) 268.

legfelső törvényhozó testület vagyis oly testület, mely minden törvényt alkothat és eltörölhet s melyet ennél fogva nem korlátozhat semmi törvény. Jogi szempontból ez a souverainnek igaz meghatározása és az angol jogászok azért fogadták el oly könnyen az abszolút souverainitás elméletét, mert erre az angol alkotmány-jog sajátos története vitte őket. A parlament souverainitása tehát oly kevésbé van abstract jogi elméletekből levezetve, hogy jobban megközelítene az igazságot az a kritikus, ki Austin souverainitási elméletét az angol parlament helyzetéből meritettnek állitaná; épp úgy, mint a hogy a „törvény“ fogalmának azon analyse, melyet Austinnál találunk, alapjában véve csak egy tipikus törvénynek, az angol büntetőtörvénynek analyse.

Jól meg kell azonban jegyeznünk, hogy a „souverainitás“ kifejezés, ha azt szigorúan azon értelemben használjuk, a melyben Austin néha¹ alkalmazta, pusztán jogi fogalom s nem jelent egyebet, mint jogilag korlátlan törvényalkotó hatalmat.

Ha a „souverainitás“ szót ily jelentésben használjuk, a „souverain hatalom“ az angol alkotmány szerint kétségtelenül annyi mint „parlament“. De a „souverainitás“ szót néha inkább politikai, mint jogi értelemben veszik. „Politikai“ értelemben az államban azon testület souverain,²

¹ V. ö. Austin, *Jurisprudence* I. (4. kiad.) 268. l.

² Az alkotmány hatályát mélyen érinti az a körülmény, hogy a politikai souverain mily mértékben érvényesítheti akaratát. E tekintetben összehasonlíthatjuk az Egyesült-Államok, Svájc és Anglia alkotmányát. Mindezen államokban a nép, vagy pontosabban szólva a választók összesége, politikailag souverain. Az Egyesült-Államok szövetségi alkotmányának megváltoztatására nézve a nép tevékenysége elé sok akadály van gördítve és az tényleg nehézkesen működik is; a szövetséges alkotmány, fennállásának száz éve óta, csak a polgári háború után

a melynek akaratát az állam polgárai mint végsőt követik. Ily értelemben mondhatni, hogy Anglia választósága, a koronával és a főrendekkel együttesen, vagy szigorúan véve talán a királytól és a főrendektől függetlenül is, az a testület, mely a souverain hatalmat bírja. Mert a tényleges állapot szerint a választókerületek akarata, vagy legfeljebb a választókerületeknek, a lordoknak és a koronának egyesült akarata, végső sorban biztosan érvényesülni fog mindazon ügyekben, melyekben az angol kormány határoz. De tovább is mehetünk és állíthatjuk, hogy a jelenlegi alkotmányos szokások szerint a választók akaratának rendes és alkotmányos úton végső sorban mindig biztosítva van az uralkodó országos befolyás. Ez azonban nem jogi, hanem politikai tény. A választók utoljára mindig kiereszokolhatják akaratukat; de a bíróságok az ilyen akarattal nem számolnak. A bíróságok a népnek csak olyan akaratát ismerik, mely parlamenti végzeményben

módosult érdemlegesen. A svájci alkotmány szabványai könnyebben módosíthatók, mint az Egyesült-Államok alkotmányának rendeletei, s amazok 1848 óta tetemes változásokon mentek is át. De bár a jelenlegi alkotmány, mely 1874-ben lett módosítva, bizonyos tekintetben újalkotmánynak mondható, az lényegében még sem különbözik az 1848-iktól. Anglia népe mai helyzetében igen gyorsan módosíthatja az alkotmányjog bármely részét. Elméletileg a parlament működését nem korlátozza semmi, és feltehetjük, hogy a gyakorlatban a leggyökeresebb módosítás és azonnal keresztül volna vihető, ha az alsóház megszavazza, feloszlata után pedig az új ház fentartja. Van tehát némi igazság abban a paradoxonban, hogy Anglia kormánya demokratikusabb, mint akár az Egyesült-Államoké, akár a Svájcé. Az angol választók határozott többségének akaratát könnyebben lehet törvényben hatályosítani, mint az amerikai vagy svájci népét.

nyilvánul és nem fogják megengedni, hogy érvényében a törvény kétségbe vonassék azért, mert a választók akarata ellenére szavaztatott meg vagy tartatik fen. Igaz, hogy a „souverainitás” szónak politikai értelme épp oly fontos, sőt talán fontosabb, mint a jogi. De a két kifejezés, bár egymással szoros kapcsolatban áll, lényegileg különböző ; Austin pedig munkája némely részeiben nyilván összezavarta e két jelentést.

„Magamévá téve az angol alkotmányval foglalkozó szerzők nagy többségének szóhasználását”, így ír, „általános föltevéssem az, hogy a jelenlegi vagyis az éppen működő parlament bírja a souverainitást; általában véve tehát azt teszem fel, hogy az a hármastestület, melyet a király és a lordok az alsóház tagjaival egyetemben alkotnak, a souverain, a legfelső. De szabatosan szólva, az alsóház tagjai csupán megbizottai ama testületnek, mely megválasztotta és kirendelte őket; a souverainitás állandó birtokosai tehát a király, a lordok és a képviselőket választó testületek. Hogy a kirendelő fél megbízást ad és hogy a képviselő fél a megbízás teljesítését elvállalja, úgy látszik a *delegatio* és a *repraesentatio* korrelatív kifejezésekből vont következtetés. Képtelenség volna föltenni, hogy a választó fél arra hatalmazza fel a képviselő felet, hogy ez megghiusítsa vagy elejtse a célt, a melyre megválasztott; hogy például a polgárok felhatalmazzák parlamenti képviselőiket, hogy a király és a lordok javára lemondjanak a souverainitásban való részességükről”.¹

Austin elismeri, hogy elmélete ellenkezik az angol alkotmányval foglalkozó írók szóhasználatával. Merően ellenkezik az a hétéves törvény hatályával is. Két-

¹ Austin, *Jurisprudence*, I. (4. kiad.) 253. l.

ségen felül álló dolog, hogy soha angol bíró el nem ismerte és a jelenlegi alkotmány szerint el sem ismerheti, hogy a parlament jogi értelemben „megbizottja” a választóknak. Az ilyen állítólagos „megbízás”-ról a bíróságok nem tudnak semmit. A való igazság az, hogy jogilag a parlament az állam souverain hatalma és hogy a feltevés, melyet Austin¹ „nem szabatos”-nak nevez, helyes megállapítása egy oly jogi ténynek, mely egész törvényhozási és bírósági szervezetünknek alapja. De épp oly igaz az is, hogy politikai értelemben a választók a souverain hatalomnak legfontosabb alkateleme, sőt mondhatni, hogy tényleg ők a souverain hatalom, mert a jelenlegi alkotmány szerint bizonyos, hogy végső sorban az ő akaratuk fogja kivívni az engedelmességet. Austin szóhasználata tehát a „politikai” souverainitásra vonatkozólag épp oly helyes, a milyen téves arra nézve, a mit „jogi” souverainitásnak lehet nevezni. A választók a politikai értelemben vett souverain hatalomnak részesei, sőt túlnyomó részesei. De a jogilag souverain hatalom, a mint ezt a legjobb alkotmány-írók mindannyian vitatják, bizonyára nem más, mint a parlament.

Gyaníthatjuk, hogy a tévedés, melybe (jogászi szempontból) Austin esett, abból az érzésből származik, melyben mindenki osztozik, a ki nem rabja a puszta szavaknak: hogy ugyanis a parlament, a mint már kimutattuk,² nem valami mindenható testület, hanem hogy hatalma gyakorlatilag több tekintetben korlátolt.

¹ Austin ezt elismeri, de ezzel meg is van döntve azon okoskodás, hogy a parlament nem szorosan vett souverain. (L. Austin, *Jurisprudence*, I. (4. kiad.) 253., 253. ll.)

² L. fentebb 68. l.

Ezt a korlátozást Austin, nem nagyon szerencsésen, úgy fejezi ki, hogy az alsóház tagjait a választók megbízása köti. Ezzel azonban a második nehézséghez jutottunk: ahhoz, hogy a parlamenti souverainitás és a parlament souverainitásának tényleges korlátozása egymás mellett állanak fenn.

A hatalom tényleges korlátozásai nincsenek ellentétben a souverainitással. — A parlament souverain hatalmának tényleges korlátozásai. Minden souverain és különösen a parlament hatalmának gyakorlását két határ korlátozza és szabályozza. Az egyik a külső, a másik a belső korlátozás.

Külső korlátozás. — A souverain tényleg es hatalmának külső korlátja az, hogy alattvalói vagy azok közül sokan esetleg nem fognak engedelmeskedni vagy ellene fognak szegülni törvényeinek.

Ez a korlát a legdeszpotikusabb monarchiákban is megvan. Egy római császár vagy a XVIII. század közepéről való francia király — miként az orosz czármégma is — a szó jogi értelmében igazi „souverain” volt. Abszolút törvényhozó hatalommal bírt. Akármilyen törvényt csinált, az kötelező volt és a birodalomban vagy a királyságban nem volt hatalom, mely azt érvényteleníthette volna. Igaznak vehetjük azt is, — bár itt a souverainitás jogi jelentéséről annak politikai jelentésére megyünk át — hogy az alattvalók tömege rendszeren engedelmeskedni fog az abszolút fejedelem akarátának. De tévedés volna azt hinni, hogy a valaha létezett legkorlátlanabb uralkodó is tényleg kénye-kedve szerint szabhatott vagy módosíthatott akármilyen törvényt. Hume már régen kifejtette ennek okait. Az erő, így érvel, bizonyos fokig mindig a kormányzottak kezében van, a kormányzat tehát bizonyos fokig mindig

a közvéleménytől függ. „A ki az emberek dolgát bölcselő szemmel nézi“, így ír, „leginkább azon fog bámulni, hogy mily könnyen uralkodik kevés ember a nagy többség fölött és hogy az emberek mily feltétlen megadással vetik alá érzelmeiket és szenvedélyeiket fejedelmük érzelmeinek és szenvedélyeinek. Ha kutatjuk, miképen történik ez a csoda, azt fogjuk találni, hogy az uralkodókat csak a vélemény támogatja, mert az erő mindig az alattvalóknál van. Az uralom tehát csak a véleményen alapszik; e szabály éppen úgy áll a legdespotikusabb, legkatonább, mint a legszabadabb, legnépiesebb kormányzatokról. Az egyiptomi szultán vagy a római császár hajthatta jólelkű alattvalóit, mint a barmokat, érzelmeik és hajlamuk ellenére; de legalább mamelukjait vagy praetorianus seregeit emberek módjára, véleményük szerint kellett vezetnie“.¹

Példák a souverain hatalom gyakorlásának külső korlátaira. — Minden hatalom, tehát még a kényúréis, attólfügg, hogy mily készséggel hajolnak meg akarata előtt az alattvalók vagy azoknak nagy része; az engedelmességre való ez a készség pedig tényleg mindig korlátolt lesz. A történelem legismertebb tényei bizonyítják ezt. A régi római császárok egyike sem forgathatta volna fel önkényesen a római világ világát vagy alapintézményeit s midőn Konstantin vallási forradalmat vitt keresztül, sikerét annak köszönhetette, hogy alattvalóinak nagy része együtt érzett vele. A szultán nem törölhetné el a mohammedánizmust. XIV. Lajos, hatalma tetőpontján, visszavonhatta a nantes-i rendeletet, de lehetetlen lett volna neki a protes-

¹ Hume, *Essays* I. (1875-iki kiad.) 109., 110. ll

tantizmus uralmát megalapítani, még pedig ugyanazon okból, melynélfogva II. Jakab nem volt képes a katholicizmus uralmát megalapítani. XIV. Lajos a szó szoros értelmében kényúr volt; II. Jakab oly hatalmas volt, mint akármelyik angol király. De hatalmukat korlátozta a nép engedetlenségének vagy ellentállásának bizonyossága. Az alattvalóknak engedetlenségi hajlama nemcsak a nagy dolgokban mutatkozik, hanem a kicsinyekben is. Az 1871-iki francia nemzetgyűlés kétségtelenül a souverain hatalom volt Franciaországban. Mondják, hogy tagjainak többsége kész volt a monarchiát helyreállítani, de nem volt hajlandó a fehér zászlót visszahelyezni; előre látták, hogy a hadsereg, mely megnyugodott volna a Bourbonok visszatérésében, nem tűrte volna egy forradalomellenes jelvény látását: „a chassepot magától elsült volna“. Itt látjuk a jogszerű souverainitás gyakorlásának pontos határát; s a mi egy kényúr vagy egy alkotmányozó gyűlés hatalmáról áll, az különösen áll a parlament souverainitásáról: minden oldalról korlátozza azt a nép ellentállásának lehetősége. A parlament törvényesen felállíthatja Skóciában a püspöki egyházat, megadóztathatja a gyarmatokat, jogsértés nélkül megváltoztathatja a trónöröklést vagy eltörölheti a monarchiát; de tudjuk, hogy a világ mai állapotában az angol parlament ezek egyikét sem fogja megtenni. A mondott esetek mindegyikében tágkörű ellentállást szülne az olyan törvényhozás, mely jog szerint érvényes volna ugyan, de túllépné a parlamenti hatalom határait. Sőt mi több: vannak dolgok, a miket máskor a parlament megtett, még pedig sikerrel, de a melyeket a mai parlament ismételni nem merne. Mai napság a parlament nem hosszabbítaná meg törvény

útján a működő alsóház tartamát. Nagyon meggondolná, mielőtt a választók egyes nagy osztályait megfosztaná választói joguktól; általában, a parlament nem lépne a reactionárius törvényhozás útjára. Oly emberek, kik bensőn rosszalják a katholikusok emanczipációját és sajnálják az ir egyház megszüntetését, nem is álmodnak arról, hogy a parlament az 1829-iki vagy az 1869-iki törvényeket eltörülhetné. Ennyi példa a sok közül eléggé mutatja, hogy az elméletileg korlátlan parlamenti souverainitást mennyire csorbitják gyakorlásának külső határai.

Belső korlát. Példák. — A souverainitás gyakorlásának belső korlátját a souverain hatalom természete maga hozza létre. Még a kényúr is jelleméhez képest gyakorolja hatalmát, jellemét pedig azok a körülmények alakítják, a melyek között él, ide számítva korának és társadalmának erkölcsi érzéseit is. A szultán, ha akarná sem változtathatná meg a mohammedán világ vallását, de ha tehetné sem valószínű, hogy a mohammedánizmusnak feje meg akarná dönteni Mohammed vallását; a belső korlát, mely a szultán hatalmának gyakorlását gátolja, legalább is oly erős, mint a külső korlátozás. Halljuk néha azt a meddő kérdést, hogy a pápa miért nem hozza be ezt vagy azt a reformot? A helyes felelet erre az, hogy forradalmárból nem igen lesz pápa, a ki pedig pápa lett, annak nincs kedve forradalmárnak lenni. Igen valószínű, hogy XIV. Lajos nem lett volna képes a protestantizmust, franczia nemzeti vallássá tenni; de elképzelni, hogy XIV. Lajos protestáns reformációt visz keresztül, majdnem annyi, mint őt a „nagy fejedelem“-hez egészen hasonlótlanak képzelni. A belső korlát itt is együtt működik a külsővel; pedig a belső korlát hatása a parla-

ment souverainre épp oly nagy, sőt talán nagyobb, mint bármely másra. A parlament nem cselekednék okosan, ha megadóztatná a gyarmatokat; de alig is képzelhetni, hogy a mai parlament, az utolsó század történeti tapasztalatai után, meg akarná adóztatni őket. A törvényhozási souverainitás külső és belső korlátozásának együttes befolyását kitűnően vázolja Leslie Stephen „Science of Ethics“ című munkája, melynek „jog és szokás“ (law and custom) című fejezetében a legjobb értekezések egyikét találjuk a souverain törvényhozások elméleti mindenhatóságának a dolog természete szerint való korlátozásáról.

„A jogászok szeretnek úgy beszélni, mintha a törvényhozás mindenható volna, mert ők nem akarnak túlmenni végzeményeinek tartalmán. Mindenható is oly értelemben, hogy tetszése szerint csinálhat törvényeket, a mennyiben törvény alatt törvényhozás alkotta szabályt értünk. De a tudomány természetesen szigorúan meghatározza a törvényhozási hatalom korlátait. Korlátozva van úgyszólván belülről is, kívülről is; belülről: mert a törvényhozás egy bizonyos társadalmi állapot eredménye és reá is elhatározó befolyással van mindaz, a mi a társadalmat elhatározóan befolyásolja; kívülről: mert a törvényt adó hatalom az alávetés ösztönén nyugszik, mely maga is korlátolt. Ha a törvényhozás azt rendelné, hogy minden kékszemű gyermeket meg kell ölni, akkor a kékszemű gyermekek életbentartása törvénytelenység volna; de a törvényhozóknak meg kellene bolondulniok, hogy ily törvényt megszavazzanak, az alattvalók pedig hülyék volnának, ha annak engedelmeskedni tudnának.“¹

¹ Leslie Stephen, *Science of Ethics*, 143. l.

A korlátok nem mindig vannak összhangban. —

A souverain hatalmat külső és belső korlát szorítja meg ugyan, de e határok egyike sincs nagyon tüzetesen megvonva és a kettő nincs szükségképen összhangban. A souverainnek talán kedve volna sok oly dolgot megtenni, a mit vagy egyáltalán nem, vagy csak komoly ellentállás nagy veszélye árán tehet, és sok tekintetből érdemes megjegyezni, hogy sohasem lehet tüzetesen tudni, mely ponton kezdődik a külső korlátozás hatékonysága és mikor van elérve az a pont, a melyen az alattvalók komoly, le nem győzhető ellentállást fognak kifejtteni azon uralkodó parancsával szemben, a kinek rendesen engedelmeskedni szoktak. Meggondolatlanság volna az angol parlamenttől, ha eltörölné a skót bíróságokat és Skóciára kiterjesztené az angol jogot. De senki sem tudhatja biztosan, hogy a skótok ellentállása e változással szemben mikor válnék komolylyá. A secessionális háború előtt az Egyesült-Államok souverain hatalma nem törülhetett volna el a rabszolgaságot a nélkül, hogy polgárháborút idézzon elő; a secessionális háború után a souverain hatalom tényleges ellentállás nélkül törölte el a rabszolgaságot és ruházta fel a négereket a választási joggal.

A képviseleti kormányrendszer megegyezteteli a korlátokat. — A souverainitás kettős korlátának kölcsönös viszonyára nézve a képviseleti kormányrendszer egy figyelemreméltó sajáttságot mutat, mely a következőkben áll. E kormányrendszernek célja és eredménye az, hogy megegyezést hoz létre vagy legalább csökkenti az egyenetlenséget a souverain hatalom gyakorlásának külső és belső korlátai között. Nagy Frigyes oly változásokat és reformokat kívánt

létesíteni és talán létesített is, melyek nem feleltek meg alattvalói óhajainak. Lajos Napoleon megvalósította a szabad kereskedés politikáját, melyet a francia közvéleményt igazán képviselő parlament nem tűrt volna meg. E két esetben az illető uralkodók nem jutottak el a souverain hatalom külső határáig, de könnyen odaérhettek volna és ezzel alattvalóik komoly ellentállását hívták volna ki. Szóval, ellentét állhatott volna elő a belső és a külső korlát között. Ilyen elkülönödést, más szóval, különbséget észlelhetünk Angliában a souverainnek vagy is a királynak (akkoriban a souverain hatalom kiváló tényezőjének) állandó szándékai és a nemzet állandó szándékai között azon egész korszakon át, mely II. Jakab trónralépésével kezdődik és az 1688-iki forradalommal végződik. Ennek az elkülönödésnek orvoslátát abban találták, hogy a hatalmat a koronáról a parlamentre vitték át és hogy a trónra oly fejedelmeket helyeztek, kiket állásuk arra készítetett, hogy szándékaikat összhangba hozzák a nemzetnek az alsóház útján nyilvánuló szándékaival; a souverain és a nemzet akarata közötti különbséget olykép szüntették meg, hogy megalapították a valódi képviseleti kormányzat rendszerét. A hol a parlament igazán képviseli a népet, ott a souverain hatalom gyakorlásának külső és belső korlátai között alig merülhet fel elkülönülés és ha fel is merül, gyorsan el kell enyésznie. Általában mondhatni, hogy a parlament népképviseleti részének szándékai tartósan nem lehetnek ellentétben az angol nép vagy legalább a választók szándékaival, s hogy a mit az alsóház rendel, azt az angol nép többsége rendszerint kívánja is. A bona fide képviseleti kormányzatnak eredménye, egyedül biztos eredménye — röviden szólva — az,

hogyan elejét veszi a souverain és a nép szándékai közötti ellentétnek. Mostani feladatunk szempontjából nem kell eldöntenünk, hogy ez az eredmény jó-e vagy rossz. Az okos souverain a reformokkal gyakran megelőzi alattvalóinak kívánságát. Ez áll a souverain királyokról és — bár ritkábban — a souverain parlamentekről is. De a souverain, legyen az király vagy parlament, a ki így cselekszik, tényleg nem képviseli alattvalóit. Itt csak azt kell hangsúlyoznunk, hogy a képviseleti kormányzatnak lényeges sajáttsága, hogy összhangot létesít a souverain és az alattvalók akarata között; hogy teljesen egybehangzóvá teszi a souverainitás gyakorlásának két korlátját. Ez, a mi bizonyos mértékben minden képviseleti rendszerről áll, különösen áll az angol alsóházról.

„Az alsóházról“, így ír Burke, „eredetileg azt tartották, hogy az *nem része az ország állandó kormányzatának*. Azt hitték, hogy csak *ellenőrző*, mely *közvetlenül* a népből ered és csakhamar feloszlik a tömegben, melyből származott. E szempontból a kormányzat magasabb fokán az volt, a mi az alsóbb fokon az esküdtszék. Minthogy a bírói hivatás csak időleges, a polgári jelleg pedig állandó, azt hitték, hogy az utóbbi minőség fog érvényesülni minden vitában, támadjon az akár a nép és a koronának állandó hatalma, — akár a nép és az alsóháznak muló hatalma között. Azt remélték, hogy mivel az alsóház közbenső alkotás az alattvalók és kormányzat között, az bensőbb, közelebb érdekekkel fog viseltetni a nép minden ügye iránt, mint a törvényhozásnak egyéb, távolabbi és állandóbb részei.

Bármily változásokat hozzon létre az idő és az ügymenet szükségleteihez való alkalmazkodás, ezt a

jellegét az alsóház nem fogja megtarthatni, hacsak bizonyos mértékben kinyomata nem lesz a nép mindenkori hangulatának. Országos viszontagságok közepette természetesebb, tűrhetőbb baj volna, ha az alsóházat megragadná a népnek minden járványos örülete, mert ez a választókkal való bizonyos rokonságot, együttérzést tanúsítana, mint ha a kívül álló nép véleménye és érzülete egyáltalában nem érintené. Ha e rokonérzés hiányoznék, megszűnnék a közrendűek háza lenni“.¹

¹ Burke, *Works*, I. (1871-iki kiad.) 347., 348. II. A parlamenti souverainitásról l. alatt a Függelék III. jegyzetét: „Különbség a parlamenti végrehajtó hatalom és a nem-parlamenti végrehajtó hatalom között“.

MÁSODIK FEJEZET.

A parlament és a nem souverain törvényhozó-testületek.

E fejezet célja. — Az utolsó fejezetben a parlamenti souverainitás természetével foglalkoztam; a jelen fejezetben az a feladatom, hogy megvilágítsam e souverainitás jellemző sajátságait az által, hogy az ily souverain parlamentnek, például az angolnak, ismertető jeleit összehasonlítom azokkal, melyek a nem souverain törvényhozó testületeket jellemzik.

A parlamenti souverainitás. — A) *A souverain parlament jellemvonásai.* — A parlamenti souverainitás ismertető jeleit magából a szóból levezethetjük. E jelek azonban könnyen elkerülik az angol ember figyelmét, mert ez annyira megszokott egy legfelső törvényhozás uralma alatt élni, hogy majdnem öntudatlanul minden törvényhozó testületet souverainnek képzel; ennél fogva mi alig látjuk tisztán, milyen sajátságai vannak egy legfelső törvényhozó-testületnek szemben egy nem-souverainnel. E kérdésben az idegen megfigyelő természetesen világosabban lát, mint az angol ember. De Lolme, Gneist, Tocqueville első tekintetre látják, hogy a parlament souverainitása szembeszökő vonása az angol alkotmánynak s intézményeinkben felismerik e jellemző sajátság messzemenő hatását.

„Angliában,” így ír Tocqueville, „a parlamentnek el-

ismert joga van az alkotmányt megváltoztatni. E szerint az alkotmány folyton változhatik vagyis inkább nem létezik. A parlament nemcsak törvényhozó, hanem egyúttal alkotmányozó gyűlekezet is.“¹

Tocqueville szavai nem szabatosak és némi kifogás alá eshetnek; de az angol parlamentnek az a leírása, hogy „törvényhozó és egyúttal alkotmányozó gyűlekezet is,” kellő formulában állapítja meg ama tényt, hogy a parlament minden törvényt megváltoztathat. Mint „törvényhozó” testület csinálhat köztörvényeket, mint „alkotmányozó” testület csinálhat oly törvényeket, melyek az alkotmány alapját mozditják meg. E tény következményeit három pontban foglalhatjuk össze.

Nincs törvény, melyet a parlament meg nem változtathat. — 1. Nincs törvény, melyet a parlament meg nem változtathat, vagyis (kissé máskép fejezvé ki a dolgot) a mi alkotmányunk szerint az alapvető, ú. n. alkotmánytörvényeket ugyanazon testület módosítja, mely más törvényeket módosít, még pedig ugyanazon eljárás szerint: a parlament, rendes törvényhozói minőségében.

Az alsóházat átalakító, a főrendiházat eltörlő, Londont törvényhatósági joggal felruházó javaslatok, nemkülönb az olyan javaslat, mely a fel nem szentelt pap előtt, ennek papi minőségében való tévedés mellett kötött házasságot érvényesnek mondja ki, egyaránt a parlament hatáskörébe tartoznak, lényegileg egyenlő eljárás szerint szavaztatnak meg s ha elfogadtattak, jogi nyelven szólva, épp oly szent és érinthetetlen „pont”-nak tekintetnek, mint a többi törvények; parla-

¹ Tocqueville, *Oeuvres complètes*, I. 166. 167. ll.

menti végzemények, nem több és nem kevesebb, melyeket a parlament megszavazhat, meg is változtathat, de semmi más hatalom nem semmisíthet meg.

Nincs különbség alkotmányi és köztörvények között. — 2. Az angol alkotmány szerint nincs határozott, világos különbség a nem alapvető, nem alkotmányi törvények és az alapvető, alkotmányi törvények között. E szerint az a szóhasználat, mely különbséget tesz „törvényhozó“ vagyis a közönséges törvényeknek megváltoztatására jogosult, és „alkotmányozó“ vagyis nem csupán a közönséges, hanem az alkotmányi törvények megváltoztatására is jogosult testület között, idegen országok phraseológiájából van véve.

A parlamenti souverainitás és a nem írott alkotmány közötti viszony. — Az alkotmányi és a közönséges törvények közötti különbség hiánya szoros kapcsolatban áll azzal, hogy Angliának nincs írott, becikkelyezett alaptörvénye vagy alkotmánylevele. Tocqueville és más írók nyilván azt tartják ugyan, hogy az angol alkotmánynak nemírott volta annak lényegéhez tartozik: „L'Angleterre n'ayant point de constitution écrite, qui peut dire qu'on change sa constitution?“¹ De Tocqueville itt oly tévedésbe esik, mely nemzetét és saját ritka szellemének gyengébb oldalát egyaránt jellemzi. Az alkotmány alakjában látta anyagi tulajdonságainak okát s megfordította az ok és az okozat közötti viszonyt. Úgy látszik azon véleményben volt, hogy az alkotmány azért változtatható meg, mert nincs írott azaz törvényalakba foglalva. Sokkal közelebb járna a valósághoz az a felfogás, hogy az alkotmányt azért nem foglalták írott vagyis

¹ Tocqueville, *Oeuvres complètes*, I. 312. l.

törvényalakba, mert annak minden része a parlament akarata szerint megváltoztatható. Ha valamely ország oly alkotmány alatt áll, mely nem, vagy csak különös nehézségekkel változtatható meg: az ilyen alkotmány, mely nem más, mint állandó és változhatatlan jellegű törvény, szükségképen írásos lesz vagy, az angol phraseologia szerint, törvényként lesz becikkelyezve. A hol ellenben az összes törvényeket egyaránt könnyen vagy nehezen lehet megváltoztatni, ott az alkotmányt nem kell feltétlenül írásba foglalni, sőt az sem szükséges, hogy az alkotmányt tevő törvények külön csoportnak vétessenek. Annak tehát, hogy az alkotmánytörvényeket Angliában ily név alatt nem ismerték el és azokat sok esetben nem öntötték a parlamenti végzemény alakjába, egyik főoka az, hogy minden törvényt, bármily fontos is, egészen úgy lehet megszavazni és megváltoztatni, mint más törvényeket.

. De tévedés azt hinni, hogy az angol alkotmány egészét nem lehetne írásba foglalni vagy egy alkotmánykódex alakjában becikkelyezni. A belga alkotmány nagyon hasonlít az angol alkotmány egy írott kiadásához s az angol alkotmányt, jellegének minden érdemleges módosítása nélkül, könnyű volna parlamenti végzeménynyé alakítani, feltéve, hogy az angol parlament megtartaná az alkotmánykódex eltörlésének és módosításának korlátlan hatalmát, a mivel — mellesleg szólva — a belga parlament nem bír.

A parlamenti végzeményt senki sem nyilváníthatja hatálytalannak. — 3. Az angol birodalomban nincs végrehajtó, törvényhozó vagy bírói személy vagy személyegyetem, a ki hatálytalannak nyilváníthatná az angol parlamenttől elfogadott végzeményt azon okon, hogy ellenkezik az alkotmánynyal; — de

más okból sem, kivéve természetesen a parlament által való eltörlés esetét.

A parlamenti souverainitásnak tehát, a mint az Angliában fennáll, három jellemvonása van: először a törvényhozásnak az a hatalma, hogy minden törvényt, legyen az alaptörvény vagy más, épp oly szabadon és ugyanazon módon változtathat meg, mint más törvényeket; másodszor nincs semmi jogi különbség az alkotmányi és egyéb törvények között; harmadszor nincs bírói vagy más hatalom, melynek joga volna a parlamenti végzeményt megsemmisíteni vagy azt hatálytalannak avagy alkotmányellenesnek nyilvánítani.

Az alkotmány hajlékonysága. — E vonások ugyanannyi példái ama tulajdonságnak, melyet Bryce barátom, szerencsés kifejezéssel, az angol alkotmány „hajlékonyságának” nevezett. Az alkotmány minden részét egyaránt könnyen lehet kiterjeszteni, megszorítani, módosítani és eltörlöni. A létező leghajlékonyabb alkotmány s azért jellegre nézve nagyban különbözik a „merev” alkotmányoktól (hogy Bryce egy másik kifejezését használjam), melyek egészben vagy részben csak rendkívüli legislatív eljárásban változtathatók meg.

B) *A nem-souverain törvényhozó-testületek jellemvonásai.* — A souverain törvényhozás tulajdonságai közül negative lehet következtetni ama vonásokra, a melyek egészben vagy részben a nem-souverain törvényalkotó testületek jelei s melyek ennél fogva a törvényhozói alárendeltség jeleinek vagy jegyeinek nevezhetők.

A jegyek, melyekből valamely törvényhozó-testület alárendeltségét felismerhetjük, ezek: először, hogy léteznek a testület alkotmányát érintő törvények,

melyeknek engedelmeskedni tartozik s melyeket meg nem változtathat; ebből következik másodszor, hogy határozott különbség áll fen a közönséges és az alaptörvények között; harmadszor, hogy vannak bírói vagy más személyek, kiknek joguk van a törvényhozó-testület megszavazta törvények hatálya és alkotmányos volta fölött dönten.

Ha egy adott törvényhozó-testület az alárendeltség e jeleinek valamelyikét mutatja, ez azt bizonyítja, hogy a törvényhozás nem souverain.

A „*törvényhozó-testület*“ kifejezés értelme. — Megjegyzendő a „*törvényhozó testület*“ kifejezés használata.

E kifejezést itt oly értelemben használom, hogy magában foglalja¹ egyrészt az önjogú (municipal)

¹ Ez ellen az összefoglalás ellen kifogást tettek, még pedig három szempontból:

1. Azt hozták fel, hogy némi fonákság van abban, ha fontosság és méltóság tekintetében oly különböző dolgok, milyen pl. a belga parlament és egy angol iskolaszék, *egy* osztályba soroztatnak. Ez a kifogás félreértésből ered. Nevetséges volna föl nem ismerni a különbséget egy hatalmas törvényhozás és egy apró testület között. De éppen nem nevetséges kimutatni közös jellemvonásaikat. Csak az a kérdés, hogy a felhozott hasonlatosság valóban megvan-e. Igaz, hogy ha olyan tárgyakat hasonlítunk össze, melyek úgy megjelenésre, mint tekintélyre különbözők, a közvetlen eredmény a nevetség lesz; de e lát-szólagos fonákság nem bizonyítja azt, hogy a hasonlatosság nem való és nem figyelemreméltó. Az ember különbözik a patkánytól; de azért mégis igaz, hogy mind a kettő gerinczes állat.

2. Azt az ellenvetést tették, hogy egy angol testületnek általában csak észszerűen szabad használnia hatalmát, annak nem észszerű használata érvénytelen, ez pedig nem áll az olyan törvényekről, melyeket pl. egy angol gyarmat parlamentje alkotott.

E kifogásra többféle választ lehet adni. Nem általában igaz,

testületeket, milyen a vasúttársaság, az iskolaszék, a várostanács stb., melyeknek korlátolt törvényalkotási

hogv valamely testület szabályzatai (bye-laws) érvénytelenek, ha nem észszerűek. De tegyük fel, az okoskodás kedvéért, hogy ez a korlátozás a szabályzat készítésének általános feltétele, a mint hogy gyakran az is. Ebből azonban nem következik, hogy a szabályzat természete nem azonos a törvény természetével. Csak az következik belőle, a mit senki sem von kétségbe, hogy a nem souverain törvényhozó testület hatalma igen különböző mértékben lehet korlátozva.

3. Azt mondják, hogy a testület szabályzata nem törvény, mert csak bizonyos személyekre vonatkozik (pl. a vasuti szabályzat az utasokra), de nem vonatkozik, miként a gyarmati törvényhozás végzeményei, mindazokra, kik az illető törvényhozás hatalma alá jutnak; más szavakkal: a vasúttársaság szabályzatai csak a vasutat használó személyeket kötelezik, de kötelezik őket ezenfelül az országos törvények is, holott pl. a victorai parlament törvényei az illető gyarmatnak általános törvényei.

Az ellenvetés tetszetős, de nem bizonyítja, hogy valamely testület és pl. valamely gyarmati törvényhozás helyzete tényleg nem hasonló. Az illető törvények, akár testület, akár törvényhozás alkotja őket, mindig csak a személyek bizonyos osztályára alkalmazhatók s a felső törvényhozás megdöntheti őket. Még oly, majdnem független gyarmat lakói is, milyen Victoria, első sorban a birodalmi parlament törvényeihez kötvék és csak ezeken felül a victorai parlament törvényeihez is. El van ismerve, hogy azok a rendelkezések, melyek ha testülettől származnak, csak szabályzatok, törvények volnának, ha közvetlenül a parlament mondaná ki őket. Természetüket nem változtathatja meg az a körülmény, hogy a parlament felhatalmazása alapján egy alsórendű törvényhozó testülettől alkotvák. Egy községtanács (mely felfogásom megvilágítására alkalmasabb példa, mint a vasúttársaság) a parlamenttől reáruházott hatalom alapján szabályzatot ad ki, a mely vasárnapokon tiltja a zenés körmenetet. Ha e tilalom parlamenti végzeményben foglaltatnék, az elismerten törvény volna. Nem kevésbbé törvény az, ha oly testület hozza, melynek a parlament törvényhozói jogot engedélyezett.

joguk van, de rendszerint nem neveztetnek törvényhozásnak; másrészt oly testületeket, milyenek az angol gyarmatoknak, Belgiumnak vagy Francziaországnak parlamentje, melyek közönségesen „törvényhozások”-nak neveztetnek ugyan, de nem souverain testületek.

A „törvényhozó” testületek e különböző neveit azért foglaltam egy név alá, mert ha oly társulatok jellegét elemezzük, melyeknek bizonyos törvényhozó hatalmuk van, bárha ez csak felhatalmazáson alapszik és nyilván egy felső törvényhozás ellenőrzésének van alárendelve: legjobban tisztázhatjuk eszméinket arról, hogy mi az olyan testületek természete, melyek — idegen kifejezést használva ¹ — „törvényhozók”, de nem „alkotmányozók” s ennél fogva nem souverain törvényhozások.

Fogalmaink tisztázására fog szolgálni, ha a kétségtelenül alárendelt testületeket a nem souverain testületeknek két csoportjára osztjuk: az egyikbe tartoznak a társulatok (corporations), az indiai tanács stb., a másikba a független államoknak azon törvényhozásai, melyek törvényhozók, de nem alkotmányozók, azaz nem souverain testületek.

A foederalis kormányzat nevén ismert bonyodalmas alkotmányforma alatt fennálló nem-souverain törvényhozások helyzetét legczélszerűbben külön fejezetben fogjuk tárgyalni. ²

I. Alárendelt törvényhozó testületek.

Az alárendelt törvényhozó testületnek legjobb példája egy angol vasúttársaság.

¹ L. fentebb 82. l.

² L. alant a III. fejezetet.

I. Társulatok. — A szó szoros értelmében vett törvényhozó társaság az, mely engedélyokmánya alapján törvényeket (ú. n. szabályzatokat) alkothat, többek között a vasúton való utazásról,¹ szabályai megszegésére pedig büntetéseket szabhat, melyeket bírói úton érvényesíthet. Ama szabályok tehát, melyeket a társaság engedélytörvénye alapján felállít, a szó valódi értelmében „törvények”. Saját kárán fogja ezt tapasztalni mindenki, ha vasúton Oxfordból Paddingtonba megy és szándékosan megszegi a Great Western Railway Company-nek kellően alkotott szabályrendeletét.

De bár az angol vasúttársaság kétségkívül törvényhozó testület, épp oly kétségtelen az is, hogy nem souverain törvényhozó testület. Törvényhozó hatalma magán hordja az alárendeltség minden ismejelét.

1. A társulat engedelmeskedni tartozik a törvényeknek, többek között azon parlamenti végzeménynek is, mely a társulatot alkotta s melyet ez nem változtathat meg. Ez világos dolog, melynél nem kell tovább időznünk.

2. Igen jellemzetes különbség van a társulatot alakító törvény, melynek az egy betűjét sem módosíthatja, és a szabályrendeletek között, melyeket engedélyokmánya alapján szabadon alkot és változtat. Itt kicsiben tisztán látjuk, miben különbözik az alkotmánytörvény, melyet az alárendelt törvényhozás (a társaság) nem változtathat meg, a közönséges törvénytől, melyet megváltoztathat. A társaság — ha róla szólva szabad

¹ L. különösen: Companies Clauses Consolidation Act, 1845 8 & 9 Vict. c. 20) s. 103, 108—111. E törvény mindig belefoglalja a társulatot alakító külön törvénybe. Rendeletei tehát a vasúttársaság alkotmányának részei.

az alkotmányjogi kifejezéseket használnunk — nem alkotmányozó, hanem bizonyos határok között törvényhozó testület; e határokat pedig a társaság alkotmánya szabja meg.

3. A bíróságok ítéelhetnek, sőt tartoznak ítéelni a társaság szabályrendeleteinek érvénye fölött, politikai nyelven szólva: ítéelni a fölött, hogy a társulatnak, mint törvényhozó-testületnek törvényei alkotmányosak-e. Jól meg kell jegyeznünk, hogy a bíróságnak nem hivatása a vasúttársaság szabályrendeletét hatálytalannak nyilvánítani vagy egyenesen megsemmisíteni. A bíróság egyedüli feladata, az előtte levő konkrét esetben, melynek megoldása a vasúttársaság szabályrendeletétől függ, a per szempontjából megítélni, hogy a szabályrendelet a parlamenti végzeménynyel a társaságra ruházott hatalomkörbe esik-e, érvényes-e vagy nem; azután ebbeli nézetének megfelelő ítéletet hozni. Érdemes pontosan megfigyelni, miképen járnak el az angol bírák annak vizsgálatánál, vajjon a szabályrendelet abba a hatalomkörbe esik-e, melylyel a parlamenti törvény a társaságot felruházta; mert ennek ismerete nagyban előmozdítja ama módszer megértését, melyet az angol és amerikai bíróságok követnek, midőn a nem souverain törvényhozás alkotta törvények alkotmányosságáról ítéelnek.

A London and North-Western Railway Company oly szabályrendeletet hozott, hogy „a ki a társaság valamely kellően felhatalmazott tisztviselőjének külön engedélye nélkül magasabb osztályú kocsiban vagy vonaton utazik, mint a melyre jegye szól, ezért 40 shillinget meg nem haladó bírsággal felel s ezenfelül útját a vonat induló állomásától számítva is megfizeti azon kocsiosztály szerint, a melyben utazik, hacsak ki nem mutatja, hogy

nem volt szándéka csalni“. X. a társulatot meg akarta rövidíteni és másodosztályú kocsí helyett, melyre jegye szólt, elsőosztályú kocsiban utazott; a szabályzat alapján bepereltetvén, tíz shillingben és a költségekben marasztalták. X. fölebbezésére a főtörvényszék kimondotta, hogy a szabályzat törvénytelen s ennélfogva hatálytalan, mert ellenkezik a 8 Vict. c. 20, s. 103, vagyis a társulatot becikkelyező törvényvel.¹

A South-Eastern Railway Company szabályzata azt rendelte, hogy az utas felszólításra tartozik jegyét a társaság alkalmazottjának felmutatni, s hogy a ki jegy nélkül utazik vagy felhívásra annak felmutatását elmulasztja vagy megtagadja, tartozik a vitelbért a vonat induló állomásától az út végéig megfizetni. X.-nek e vasútra szóló jegye volt. Más vonatra kellvén átszállnia, a társaság állomásának elhagyásakor felhívták a jegy felmutatására; megtagadta, de csalárd szándék nélkül, A szabályzat megsértése miatt beperelték és a vonat induló állomásától számított vitelbér megfizetésére ítéltetett. A főtörvényszék Queen's Bench osztálya helytelennek mondotta ki az ítéletet, mert a szabályzat több okból ellenkezik a törvényvel, melynek alapján készült.²

Ezen és hasonló esetekben, hol a bíróság büntetéssel kikényszeríthető szabályzat hozatalára felhatalmazott testületek (pl. vasúttársaság, vagy iskolaszék) szabályzatának érvénye fölött dönt, természetesen úgy szólnak, hogy a bíróság a szabályzatot érvényes-

¹ Dyson v. L. & N. W. Ry. Co. 7. Q. B. D. 32.

² Saunders v. S. E. Ry. Co. 5 R. B. D. 456. V. ö. Bentham v. Hoyle, 3 Q. B. D. 289. és L. B. & S. C. Ry. Co. v. Watson, 3 C. P. D. 429.; 4 C. P. D. (C. A.) 118.

nek vagy érvénytelennek mondja ki. De ez szorosan véve nincs így. A bíróság nem azt mondja ki, hogy a szóban levő szabályzat érvénytelen, mert a bíróságnak nem hivatása a vasúttársaságok szabályzatát eltörölni vagy megsemmisíteni; hanem azt mondja ki, hogy az X. ellen a szabályzat megszegése miatt bírság megvételeére indított perben az ítéletet oly szabályzat alapján kéri, a melyt alkotni a társaságnak joga nincs s a mely ennél fogva érvénytelen. Azt lehetne talán hinni, hogy egy szabályzat megsemmisítése és egy pernek a szabályzat hatálytalansága alapján való eldöntése oly különbségtétel, mely nem alapszik különbségen. De ez nincs így. A különbségtétel nem közömbös még az esetben sem, ha azt kérjük, hogy X., kiről állittatik, hogy a vasúttársaság szabályzatát megsértette, tartozik-e bírságot fizetni; de elsőrendű fontosságú, ha a bíróilag megoldandó vita alkotmányjogi kérdéseket foglal magában, például ha a titkos tanácsnak, a mi mindennapi eset, azt kell eldöntenie, hogy a kanadai összparlamentnek vagy a kanadai tartományi parlamentek egyikének törvénye érvényes vagy alkotmányos-e. A különbség jelentősége annál világosabb lesz, minél tovább haladunk tárgyunkban; most csak jeleznünk kell a különbség természetét és azt kell megállapítanunk, hogy midőn a bíróság adott esetben fontolóra veszi, vajjon a szabályzat érvényes-e vagy sem, mást tesz, mint ha magát a szabályzatot erősítené meg.

II. *A brit-indiai törvényhozó tanács.* — Brit-Indiát törvényhozó tanács kormányozza, melynek igen nagy terjedelmű törvényhozási jogai vannak. E tanács, vagy hivatalos nevén „a főkormányzó a tanácsban“ (Governor-General in Council) oly tör-

vényeket szavazhat meg, melyek fontosságban vetekednek az angol parlament bármely végzeményével. De a tanács hatalma a törvényhozás tekintetében épp úgy alá van rendelve a parlament tövényeinek és épp úgy függ tőlük, mint a London and North-Western vasutttársaságé.

A főkormányzó és a tanács törvényhozó hatalma parlamenti végzeményeken alapszik.¹ E törvényeket a törvényhozó tanácsra vonatkozólag India alkotmányának nevezhetjük. Jegyezzük meg immár, hogy e törvények értelmében az indiai tanács a szó szoros értelmében nem souverain törvényhozó-testület, még pedig tekintet nélkül ama körülményre, hogy a korona megsemmisítheti vagy visszautasíthatja a főkormányzó és a tanácsalkotta törvényeket; jegyezzük meg azt is, hogy a tanács jogviszonyai mindenkép a törvényhozói alárendeltség jellemvonásait és ismejeleit mutatják.

1. A tanácsot sok oly szabály kötelezi, melyeket az indiai törvényhozó-testület maga nem változtathat meg, de melyeket a birodalmi parlament felsőbb hatalma megváltoztathat.

2. A tanács nem változtathatja meg magukat ama törvényeket sem, melyeken hatalma alapszik s melyek ennél fogva az indiai törvényhozó-testületre nézve alkotmányi vagyis alaptörvények, s minthogy a tanács által

¹ Az 1833-iki Government of India Act (3 & 4. Will. IV. c. 85) ss. 45—48, 51, 52; az 1861-iki Indian Councils Act (24 & 25. Vict. c. 67.) ss. 16—25.; az 1865-iki Government of India Act (28 & 29 Vict. c. 17.).

Az indiai tanács némely esetekben, pl. a 24 & 25 Vict. c. 67; 28 & 29 Vict. c. 17; 32 & 33 Vict. c. 98 törvények alapján fel van jogosítva Indián kívül álló személyekre nézve törvényeket hozni.

meg nem változtathatók, kirivó ellentétben vannak azon törvényekkel és szabályzatokkal, melyeket a tanács alkothat. Hozzá kell tennünk, hogy ezekben az alaptörvényekben egész sorozatát találjuk a tanács törvényhozó hatáskörébe eső ügyeket érintő különleges megszorításoknak. Így a főkormányzónak és a tanácsnak nincs hatalmuk oly törvényeket hozni, melyek a parlament jogait vagy Anglia nem írott jogának vagy alkotmányának oly részét érinthetik, melyen bárkinek a koronához való alattvalói köteleke avagy a koronának India valamely részére való fenhatósága vagy uralma alapszik.¹

3. Indiának vagy az angol birodalom bármely részének bíróságai adott esetben dönthetnek az indiai tanács alkotta törvények érvénye vagy alkotmányosságára fölött.

A bíróságok az indiai tanácstól megszavazott törvényekkel egészen úgy bánnak, mint a Queen's Bench osztály egy vasúttársaság alapszabályával. A bíróság sem Indiában, sem másutt nem mond az indiai főkormányzó és tanács törvényét érvénytelenítő, megsemmisítő vagy hatálytalannak nyilvánító ítéletet. De ha polgári vagy büntető eset kerül eléje, melyben valamelyik félnek jogait vagy kötelezettségeit az indiai tanács törvénye által érintve látja, a bíróság az adott esetre való tekintettel megfontolhatja és eldöntheti, hogy ez a törvényalkotás a tanács jogos hatalomkörében történt-e vagy sem; a mi természetesen annyi, mint az adott eset tekintetéből a nevezett törvényhozás érvénye és alkotmányosságára fölött dönteni. Tegyük fel például, hogy X. a tanács valamely tör-

¹ L. 24 & 25 Vict. c. 67 s. 22.

vényének vagy szabályzatának megsértése miatt perbe van fogva s hogy a sértés teljesen be is van bizonyítva. Az eljáró bíróság, mely rendesen indiai bíróság lesz, kénytelen lehet megfontolni, hogy a szabályzat, melyet X. megsértett, azon hatáskörben van-e hozva, melyet az indiai alkotmányt képező törvények az indiai tanácsra ruháztak. Ha igen, vagyis ha a törvény alkotmányoszerű, a bíróság azt X. ellenében teljességében alkalmazni fogja, épp úgy, a mint alkalmazni fogja a vasutársaság szabályzatát, ha annak megsértőjét bíróságért perelik előtte. Ha ellenben az indiai bíróság azt találja, hogy a szabályzat *ultra vires* vagyis nem alkotmányoszerű, akkor megtagadja alkalmazását s hatálytalannak nyilvánítja, oly ítéletet hozván, mely a panaszlottat fölmenti, mivel a szabályzat érvénytelen, vagyis jogilag nem létezik. E szempontból igen tanulságos az Empress v. Burah eset.¹ Az ügy részletei közömbösek; csak az fontos, hogy a fő-ítélőszék (High Court) a főkormányzó és a tanács egyik törvényhozási végzeményét a birodalmi parlamenttől reájuk ruházott hatalomkört meghaladónak, tehát érvénytelennek nyilvánította s ez alapon elfogadta két vádlottnak felebezését, melyet, a mint elismeri, a végzemény érvényessége esetén elfogadni joga nem lett volna. Felebbezésre² a titkos tanács kimondotta ugyan, hogy ama végzemény a tanács hatáskörén belül hozott s ennél fogva érvényes; de a titkos tanács nem vonta kétségbe, hogy a calcuttai legfelső ítélőszéknek kötelessége volt vizsgálni, vajjon a főkormányzó törvénye alkotmányoszerű-e vagy nem. Más szempontból

¹ 3 Ind. L. R. (Calcutta Series) 63. 1.

² Reg. v. Burah, 3 App. Cas. 889.

vizsgálva a dolgot: az indiai bíróságok egészen másként bánnak a kormánytanács törvényeivel, mint az angol bíróság a birodalmi parlament törvényeivel teheti. Az indiai bíróság hivatva lehet kimondani, hogy a főkormányzó valamely törvényének nem kell engedelmeskedni, mert nem alkotmányszerű, vagyis semmis. Angol bíróság nem hozhat és sohasem hoz oly ítéletet, hogy egy parlamenti végzeménynek nem kell engedelmeskedni, mert nem alkotmányszerű. Itt tömörítve látjuk az alárendelt és a souverain törvényhozói hatalom közötti különbség lényegét.¹

III. Képviselési kormányzatú angol gyarmatok. — Sok angol gyarmatnak, különösen Victoriának (a világosság kedvéért legjobb lesz erre szorítkoznunk), képviselőtestületei vannak, melyeknek helyzete néha különszerű.

A gyarmati parlamentek hatalomköre. — A victorai parlament² e gyarmat területén gyakorolja

¹ L. különösen *Empress v. Burah and Book Sing*, 3 Ind. L. R. (Calcutta Series, 1878) 63, 86—89. Markby J. ítélete.

² A gyarmati törvényhozásnak, mint olyannak, a gyarmat területi határain túl nincs hatalomköre. Ez tetemes megszorítása a gyarmati parlament hatalmának. Ha például a victorai és a new-south-walesi parlamentek törvényt hoznának a büntettesek kölcsönös kiadásáról, ez *ultra vires* törvény volna, melyet a brit gyarmatok minden bírósága hatálytalannak tekintne. A gyarmatok számára alkotott birodalmi végzeményeknek nagy része azért hozatott, mert a gyarmati törvényhozás törvényei a gyarmaton kívül nem volnának hatályosak, ha a birodalmi törvény terjedelmesebb területi érvénynyel nem ruházná fel őket.

Birodalmi törvények sok esetben kiterjesztették a gyarmati törvényhozás hatalmát. Példa erre az 1886-iki törvény a szerzői jogról. Néha az angol törvényben adott felhatalmazás alapján a gyarmati tanács rendelete ruházza fel a gyarmati törvény-

a souverain testület minden rendes jogait, úgy mint az angol parlament. Törvényeket hoz és helyez hatályon kívül, minisztereket nevez ki és bocsát el, ellenőrzi a kormány általános politikáját, szóval úgy érvényesítheti akaratát az ügyek vezetésében, mint a westminsteri parlament. A közönséges észlelő, ha a Melbourne-ben gyűlésező törvényhozásnak csak mindennapi ügyködését látja, alig teheti fel, hogy e parlament a maga hatáskörében egy cseppet is kevésbbé hatalmas, mint az angol parlament. Igaz, hogy a gyarmati törvényeket a kormányzó szentesíti; de bővebb vizsgálat meggyőzné az észlelőt, hogy a gyarmati törvény érvényéhez, a kormányzó hozzájárulásán felül, szükséges a koronának kifejezett vagy beleértett szentesítése is. A korona azonban mindig, úgyszólván magától értőleg, megadja beleegyezését; hasonlít némileg a korona u. n. vetőjához, vagyis azon jogához, hogy a parlament két házában megszavazott javaslatokat ne szentesítse.

Mindamellet, ha közelebbről nézzük a dolgot, azt fogjuk találni, hogy a victorai parlament, épp úgy mint más gyarmati törvényhozások, nem souverain törvényhozó-testület és magán viseli az alárendelt törvényhozás jellemvonásait. A victorai parlament működését oly törvények korlátozzák, melyeket ő nem, — csak a birodalmi parlament változtathat meg; a victorai törvényt továbbá, még ha a korona szentesítette is, a victorai és az angol uralom alatt álló más területek bíróságai is hatálytalannak, nem-alkotmányszerűnek tekinthetik, ha ellenmodásban van

hozást területen kívüli hatálylyal. L. az 1870-iki törvényt a kiadatásról. V. ö. Jenks, *Government of Victoria*, 245., 246. ll.

a birodalmi parlament törvényeivel, melyeket a victorai törvényhozó nem sérthet meg.

Hogy ez így van, ki fog tünni, ha a gyarmati törvényeknek a birodalmiakhoz való viszonyát pontosan megállapítjuk. A kérdés megérdemli a gondosabb vizsgálatot, egyrészt önmagáért, másrészt azért, mert világot vet a parlamenti souverainitásra.

A gyarmatok legislativ függetlenségének alaptörvénye az 1865. évi Colonial Laws Validity Act.¹

Az 1865-iki Colonial Laws Validity Act. — Ezt a törvényt, úgy látszik, vita nélkül fogadták el, a mi elég különös; de az rendszeresen megállapítja és kiterjeszti a gyarmati törvényhozások hatalmát s főrendelkezései oly fontosak, hogy érdemes őket szó szerint idézni:

„Sect. 2. A gyarmati törvény, mely bármi tekintetben ellenkezik vagy ellenkezni fog az olyan parlamenti törvénnyel, mely arra a gyarmatra, melynek törvénye szóban van, kiterjed, vagy az ilyen parlamenti törvény alapján kiadott vagy az illető gyarmatban ily törvény erejével és hatályával bíró rendelettel vagy szabályzattal: az utóbb nevezett törvény, rendelet vagy szabályzat alatt állónak tekintendő s az ellenmondás terjedelmében, de azon túl nem, teljesen semmisnek és hatálytalannak veendő.”

„3. A gyarmati törvény azon az alapon, hogy ellenkezik Anglia törvényével, csak úgy semmis vagy hatálytalan és ilyennek a multa nézve is csak úgy tekinthető, ha a fentebb említett nemű valamely parlamenti törvénnyel, rendelettel vagy szabályzattal ellenkezik.”

„4. A gyarmati törvény, mely valamely gyarmat

¹ 28 & 29 Vict. c. 63.

kormányzójának közreműködésével vagy szentesítésével hozatott vagy ezentúl hozatni fog, nem semmis és hatálytalan és ilyennek a multa nézve sem tekinthető csupán azon okból, mert a kormányzónak a gyarmat békéje, rendje vagy jó kormányzata érdekében e törvényre vagy annak tárgyára nézve ő felsége által vagy nevében nem pátens vagy felhatalmazó irat alakjában adatott utasítás; még akkor sem, ha ezen utasításra az ilyen pátensben vagy a nevezett iratban hivatkozás történik.

„5. A gyarmati törvényhozásnak joga lesz és a multa nézve is feljogosítottak tekintendő, hatósága területén bíróságokat felállítani, megszüntetni és újra szervezni, szervezetüket módosítani és azoknál a jogszolgáltatást rendezni; a képviseleti törvényhozás a hatósága alatt álló gyarmatra vonatkozólag joggal fog bírni és a multa nézve is joggal bírtak tekintendő, e törvényhozás szervezetére, hatáskörére és eljárására vonatkozó törvényeket alkotni; feltéve, hogy e törvények oly módon és azon alakiságok mellett hozattak, a milyeneket az illető gyarmatban érvényes parlamenti törvények, pátensek, tanácsrendeletek vagy gyarmati törvények időnkint előírnak.

Az 1865-iki Colonial Laws Validity Act fontosságát, igaz, lehet túlbecsülni vagy kicsinyleni. Bizonyos tekintetben a törvény kevésbé fontos, mint a milyennek első tekintetre látszik, mert az abban foglalt elvek már a törvény hozatala előtt is érvényes és a gyarmati törvényhozás hatályát irányzó jognak voltak elismerve. De más szempontból a törvény a legnagyobb fontosságú, mert oly elveket állapít meg és ruház fel törvényerővel, melyek azelőtt soha pontosan meg-

határozva nem voltak s olykor kéteseknek is vétettek. A végzemény rendelkezései folytán most mindenestre lehetséges szabatosan meghatározni a korlátokat, melyek a gyarmati parlamentek törvényhozói hatalmát körülveszik.

A victorai parlament hozhat a common law-val ellenkező törvényeket, de ezek, ha a szükséges szentesítést elnyerték, teljesen érvényesek.

Az olyan victorai törvény például, mely megváltoztatná a tulajdonnak közönséges jog szerinti átszármazását, vagy a kormányzót a nyilvános gyülekezetek eltiltására jogosítaná fel, vagy eltörölné az esküdtszéki eljárást, lehetne helytelen vagy igazságtalan, de érvényes törvény volna s azt az angol birodalom minden bírósága ilyennek ismerné el.¹

Másrészt a victorai parlament nem hozhat oly törvényt, mely a birodalmi parlamentnek Victoriára kiterjedő valamely törvényével vagy annak egy részével ellenkezik.

Tegyük fel például, hogy az angol parlament oly törvényt fogad el, mely külön eljárási rendet állapít meg Victoriában az ott elkövetett bizonyos bűncselekményekre nézve. A gyarmati parlamentnek oly végzeménye, mely e cselekményekre más eljárást rendel, mint a milyent a birodalmi törvény meghatározott, nem volna hatályos. Úgyszintén érvénytelen volna az olyan victorai törvény is, mely a rabszolgakereskedést az angol uralom összes területein tiltó Slave Trade Act (1824 5 Geo. IV. c. 113) ellenére a rabszolgakereskedést törvényesitené. A victorai parlament oly

¹ Feltéve természetesen, hogy az ilyen törvény nincs ellentétben oly birodalmi törvénnyel, mely Victoriára kiterjed.

végzeménye sem volna érvényes, mely a Merchant Shipping Act-nek a gyarmatokra kiterjedő több rendelkezését eltörölné vagy hatálytalanítaná, vagy az angol csődtörvény alapján történő adósságmentesítést megfosztaná azon hatálytól, mely azt, mint az angol uralom valamely területén elvállalt tartozásnak a birodalmi törvény szerinti elengedését, megilleti. Szóval, a gyarmati törvényhozás nem döntheti meg azon angol törvényeket, melyeknek rendeltetése a gyarmatokban érvényesülni. Hogy e szándék kifejezetten ki van-e mondva, avagy csak a törvény általános céljából és természetéből következik-e, közömbös. Ha egyszer meg van állapítva, hogy a birodalmi törvény, céljánál fogva, Victoriában is alkalmazandó, ebből következik, hogy a vele ellenkező minden victorai törvény érvénytelen és nem alkotmányszerű.¹

A gyarmati törvényhozás végzeményeit a bíróságok semmiseknek nyilváníthatják. — Azért a victorai bíróságok, valamint a brit uralom többi területeinek bíróságai is, ítélni lehetnek hivatva a victorai parlament valamely végzeményének érvénye vagy alkotmányossága fölött. Mert ha valamely victorai törvény valóban ellenmond egy Victoriára kiterjedő parlamenti törvény rendeleteinek, világos, hogy a brit uralmi területnek egyik bírósága sem tulajdoníthat jogszerűen hatályt a victorai végzeménynek. Ez a birodalmi parlament gyakorolta souverainitásnak szükséges következménye. A föltett esetben a victorai parlament bizo-

¹ L. Tarring, *Law Relating to the Colonies* (2. kiad.) 232—247. ll. az összes gyarmatokra vonatkozó és ennél fogva a gyarmati törvényhozásokra nézve kötelező birodalmi törvények sorozatát.

nyos parancsot ad a birónak, a birodalmi parlament mást parancsol neki. A két parancs közül a birodalmi parlamentének kell engedelmeskedni. Ez a parlamenti souverainitásnak valódi értelme. Ha tehát az állittatik, hogy a victorai parlament valamely végzeménye nem fér össze a gyarmatra kiterjedő valamely parlamenti törvény rendeleteivel, a bíróság, mely előtt e kifogással éltek, dönteni tartozik a gyarmati törvény érvénye vagy alkotmányyszerűsége tárgyában.¹

A gyarmati parlament épp úgy lehet „alkotmányozó“, mint törvényhozó testület. — Victoria alkotmánya az 1855-iki Victoria Constitution Act (18 & 19 Vict. c. 55) alkotása és ezen alapszik. Azt várná tehát az ember, hogy a victorai parlament magán viseli az „alárendeltség jellemvonását“, mely abban áll, hogy a törvényhozó testület az alaptörvényeken mitsem változtathat, más szóval: hogy világos különbség van téve a törvényhozás által módosítható közönséges törvények és az alkotmánytörvények között, melyeket az, legalább rendes törvényhozói hatáskörében, nem változtathat meg.

De a victorai alkotmányt megalapító törvények tanulmányozása alig támogatja e föltevést. Ha összehasonlítjuk az 1865-iki Colonial Laws Validity Act 5. cikkét az 1855-iki Victoria Constitution Act (18 & 19 Vict. c. 55) Sched. I. 60. cikkével, látni fogjuk, hogy a victorai parlament változtathat az alkotmányon. Minthogy e hatalom birodalmi törvényen alapszik, az korántsem ütközik a birodalmi parlament souverainitásába. Ámbár továbbá a victorai törvény

¹ L. Powell v. Apollo Candle Co. 10 App. Cat. 282; Hodge v. The Queen, 9 App. Cas. 117.

megváltoztathatja az alkotmányt, mégis az ilyen törvényt némely esetekben más módon kell alkotni, mint más törvényeket. A victorai alkotmányban van is némi távoli elismerése az alap- és egyéb törvények közötti különbségnek. Azonban ez az elismerés annyira halvány, hogy bátran mondhatni, hogy a victorai parlament (épp úgy mint más gyarmatok törvényhozó gyülekezetei) alárendelt, de egyúttal alkotmányozó testület.¹ „Alárendelt“, mert hatáskörét a birodalmi parlament törvényhozása korlátozza; „alkotmányozó“, mert módosíthatja a victorai alkotmányt.

Ennek oka. — A victorai parlamentnek az a joga, hogy az alkotmányt módosíthatja, több szempontból figyelmet érdemel.

Döntő bizonyítéka ez annak, hogy az alkotmány-nak írásos volta és változhatlansága között nincs szükséges összefüggés. A victorai alkotmány okiratba van foglalva: törvény. És ezt az alkotmánytörvényt mégis megváltoztathatja a parlament, a melynek ő ad életet, még pedig majdnem épp oly módon, mint bármely más törvényt. Ez elég világos dolognak látszik; minthogy azonban gyakran találkozunk kitünő íróknál is kifejezésekkel, melyek azon eszmét foglalják magukban vagy ébresztik fel, hogy az írásbafoglalás a törvény természetét változtatja meg: nem fölösleges hangsúlyoznunk, hogy a törvénybe iktatott alkotmány nem szükségképen változhatatlan. Az a könnyűség továbbá, melylyel az angol parlament alkotmányozó

¹ L. fent 82. l. V. ö. Jenks, *Government of Victoria* 247—249. ll., melyekből kitünni látszik, hogy a victorai parlament igen lanyhán tartotta meg a 18 & 19 Vict. c. 55. Sched. I. 60. cikkét.

hatalmat ad a gyarmati törvényhozásoknak, mutatja, mi csekély súlyt helyeznek az angolok az alap- és nem-alaptörvények közötti ama különbségre, mely nemcsak a continens, hanem Amerika legtöbb alkotmányaiban is uralkodik. Ennek magyarázata talán az, hogy Angliában régóta hozzá szoktunk a parlamentet arra jogosítotttnak tartani, hogy az egyik törvényt épp oly könnyen módosíthassa, mint a másikat. Midőn tehát az angol államférfiak parlamenti kormányzatot adtak a gyarmatoknak, ugyszólván magától érthetőleg feljogosították a gyarmati törvényhozásokat arra is, hogy tárgyaljanak a gyarmatot érdeklő minden törvényt, akár alkotmányi az, akár nem; természetesen mindig azon kifejezett vagy hallgatag feltétel alatt, hogy ez a hatalom a brit parlament fensőségével összeférő módon fog gyakoroltatni. Szóval, a gyarmati törvényhozások, a maguk hatáskörében, a birodalmi parlamentnek utánzatai. A maguk hatáskörében souverain testületek, de cselekvési szabadságukat korlátozza az, hogy Anglia parlamentjének alá vannak rendelve.

Miképen előzvék meg az összeütközések a birodalmi és a gyarmati törvényhozás között? — Természetszerűen fölmerül az a kérdés, miképen egyeztetí össze a törvény a gyarmatok szabadságának ama nagy mértékét, milyent például Victoria élvez, a birodalmi souverainitással?

Ez a kérdés kissé távol esik tárgyunktól, de mégis összefügg vele és megérdemli a vizsgálatot. A megoldás nem is oly nehéz, ha szemünk előtt van az eltávolítandó nehézség valódi természete.

A feladat nem annak meghatározásában áll, hogy az angol kormányzat mily eszközökkel tartja a gyar-

matokat alárendeltségben vagyis tartja fenn Anglia souverainitását. Ez a politika dolga, mely nem tartozik e könyvbe.

A megoldandó kérdés az, hogy (a törvényt az angol birodalom egész területén hatályosnak téve föl) miképen van összeegyeztetve a gyarmatok törvényhozási szabadsága a parlament törvényhozói souverainitásával? Mi akadályozza azt, hogy az angol parlament és a gyarmati törvényhozások egymás hatalomkörébe nyuljanak?

A ki tudja, hogy szövetséges országokban, milyennek az Egyesült-Államok vagy Kanada, a bíróságok folyton foglalkoznak ama határok megállapításával, melyek a központi kormányzat törvényhozói hatalmát az egyes államokétól elválasztják, e vizsgálatot nem fogja feleslegesnek tartani.

Az összeütközéseket elhárítja: I. az angol parlament fensősége. — Paradox állításnak tetszhetik, de mégis teljesen igaz, hogy a gyarmatoknak engedett terjedelmes törvényhozási hatalom egyik főokát abban kell keresnünk, hogy a parlament fensősége kétségen kívül áll.

A gyarmatok alkotmányai, egyenesen vagy közvetve, birodalmi törvényeken alapulnak. Nincs jogász, a ki kétségbe vonná, hogy a parlament jogosan eltörölhetné akármelyik gyarmat alkotmányát, hogy bármikor hozhat törvényt a gyarmatoknak s eltörölheti vagy megdöntheti a gyarmati törvényeket. Sőt a parlament folyton hoz is a gyarmatokat érintő törvényeket s a gyarmati¹ és az angol bíróságok egyaránt elismerik azt az elvet, hogy a birodalmi parlament törvénye

¹ L. Todd, *Parliamentary Government*, 168—192. II.

kötelezi a brit birodalomnak mindazon részeit, a melyekre alkalmaztatni hivatva van. Ez el levén ismerve, világos, hogy nem igen van szükség a gyarmati törvényhozás hatáskörének meghatározására vagy korlátozására. Ha a victorai parlament végzése ellenkezik valamely birodalmi törvénnyel, az jogi szempontból semmis; ha pedig a victorai parlament végzése, bár nem sért törvényt, annyira ellenkezik a birodalom érdekeivel, hogy azt nem kellett volna megszavazni, akkor az angol parlament, birodalmi törvény útján, hatálytalanná teheti a végzést.

II. A veto-jog. — Erre az eljárásra azonban, ha egyáltalában, ritkán van szükség, mert a parlament azzal gyakorolja a gyarmati törvényhozás fölött való hatalmát, hogy tényleg irányt szab a korona vetója alkalmazásának a gyarmati törvényekkel szemben. Oly tárgy ez, mely maga is némi magyarázatot kíván.

A koronának az a joga, hogy a parlament két házától megszavazott törvények szentesítését megtagadhatja, gyakorlatilag elavult.¹ Másként áll a dolog

¹ Ezt a tételt kétségbevonták — 1. Hearn (2. kiad.) 63. l. — de azt hiszem, hogy helyes. A hannoveri ház trónralépte óta az u. n. „veto“ public billet szemben sohasem gyakoroltatott. Mikor III. György meg akarta akadályozni a híres indiai bill elfogadását, nem élt a korona ama jogával, hogy a javaslat szentesítését megtagadja, hanem a főrendiházban érvényesítette befolyását a rendszabály visszautasítása végett. Nem kell erősebb bizonyíték arra, hogy a veto joga már száz évvel ezelőtt elavult volt. Mindazonáltal az a tétel, hogy valamely jog elavult, nem azt jelenti, hogy az semmi körülmények között fel nem éledhet. A veto egész kérdéséről és arról, hogy mily különböző értelemben használják e kifejezést, 1. Orelli zürichi tanár jeles értekezését az Encyclopaedia Britannica (9. kiad.) XXIV. kötetének 208. lapján „Veto“ szó alatt.

a gyarmati törvényhozás javaslataival szemben használható elutasító- vagy veto-jog tekintetében. Ez, nem névleg ugyan, de tényleg a birodalmi parlamentnek az a joga, hogy a gyarmatok törvényhozási függetlenségét korlátozhatja, s e jogával gyakran él is.

A gyarmati törvényhozás korlátozása két módon megy végbe.¹

¹ A gyarmati törvényhozással szemben fennálló veto-jog gyakorlását legjobban megvilágítja a gyarmati hivatal kiadásában megjelent Rules and Regulations következő kivonata:

Elvek és szabályok (Rules and Regulations).

III. fejezet.

1. §. Törvényhozó tanácsok és gyűlekezetek.

48. A gyarmat kormányzójának joga van a törvényhozás többi részeitől vagy tényezőitől (members) megszavazott törvények szentesítését megadni vagy megtagadni s e szentesítés előtt az ily törvény nem érvényes vagy kötelező.

49. Bizonyos esetekben a törvények felfüggesztő záradékkal szavaztatnak meg, vagyis a kormányzó szentesítése dacára sem lesznek a gyarmatban hatályosak vagy végrehajthatók, ha csak ő felsége külön meg nem erősíti; más esetekre nézve ugyanazon célból felhatalmazta a parlament a kormányzót, hogy a törvényeket ne maga szentesítse vagy utasítsa vissza, hanem a szentesítést a koronának tartsa fenn.

50. Törvény, melyet a kormányzó szentesített (hacsak felfüggesztő záradékot nem tartalmaz) azonnal vagy a törvényben magában meghatározott időpontban lép hatályba. A koronának azonban joga marad a törvényt visszautasítani s ha e jogával él, a törvény hatálya a visszautasításnak a gyarmatban történt közzététele napjával megszűnik.

51. Képviselési testületekkel bíró gyarmatokban a törvény visszautasítása, valamint a fentartott törvénynek a korona részéről való szentesítése a titkos tanács rendeletével történik. A felfüggesztő záradékkal megszavazott törvény megerősítése csak akkor történik a titkos tanács rendeletével, ha ezt maga a fel-

Mikép gyakoroltatik a „veto“? — A gyarmatnak, mondjuk Victoriának, kormányzója megtagadhatja hozzájárulását a victorai parlament két házától megszavazott javaslatához. Ily esetben a javaslat végképen el van ejtve, épp úgy, mintha a gyarmati tanács visszavetette volna, vagy mintha az angol parlament két házától elfogadott javaslattal szemben a királyi helybenhagyás megtagadásának elavult joga gyako-

függesztő záradék vagy a gyarmat alkotmányának külön intézkedése így kívánja.

52. A koronagyarmatokban a törvények elfogadása vagy visszautasítása rendszerint sürgönnyel (by despatch) történik.

53. Bizonyos esetekben időhatár van szabva, melynek elteltével a helyi végzemények, ha kifejezetten nem is utasítottak vissza, megszűnnek a gyarmatban törvényerővel birni, ha ezen idő eltelte előtt ő felsége megerősítése ott tudtul nem adatott; de az általános szabály más.

54. Képviseleti kormányzattal bíró gyarmatokban a törvények a királyné vagy ennek nevében a kormányzó, néha csak az utóbbi által a tanács vagy gyülekezet javaslata vagy hozzájárulása útján, ő felségére való kifejezett hivatkozás nélkül hozatnak. Nevük majdnem mindig törvény (act). Ily gyülekezettel nem bíró gyarmatokban a törvények neve rendelet (ordinance) s a törvényhozó gyűlés (angol Guianában a Court of Policy) javaslatára és hozzájárulásával készülnek.

55. A nyugatindiai szigetekken vagy az afrikai telepeken, a melyek valamely főkormányzósághoz tartoznak, minden törvényjavaslatot vagy rendeleti tervezetet, a kormányzóhelyettes vagy administrator jóváhagyásának kiadása előtt, a főkormányzó elé kell terjeszteni. Ha a főkormányzó módosítást tart szükségesnek, követelheti, hogy a törvény hatályba léptetése előtt e módosítás megtétessék, vagy feljogosíthatja a kormánytisztviselőt, hogy hagyja helyben a javaslatot vagy tervezetet, de a törvényhozásnak azon kifejezett kötelezettsége mellett, hogy a főkormányzó kívánságát pótvégzeményben teljesíti.

Látnivaló, hogy a vetót lényegesen különböző két módon

roltatnék. A kormányzó, a helybenhagyás megtagadása nélkül is fentarthatja a javaslatot a korona megfontolásának. Ily esetben az mindaddig nem emelkedik törvényerőre, míg királyi helybenhagyást nem nyert, s ez gyakorlatilag az angol miniszteriumnak, közvetve tehát a birodalmi parlamentnek, helybenhagyása.

Másrészt a kormányzó, mint a korona képviselője, helybenhagyhatja a javaslatot. Ez által a törvény Vic-

lehet gyakorolni: 1. a kormányzó helybenhagyásának megtagadásával, 2. a visszautasítás királyi jogának gyakorlásával még akkor is, ha a kormányzó hozzájárult. Minthogy továbbá a kormányzó a javaslatokat a királyi megfontolásnak tarthatja fenn, s minthogy a gyarmati törvények néha felfüggesztő záradékkal, a királyi helybenhagyás kiadásáig, szavaztatnak meg, a gyarmati törvényhozást négyféle módon lehet korlátozni:

1. A kormányzó megtagadhatja a javaslathoz való hozzájárulását.

2. A javaslat a korona megfontolásának tartatik fenn, a helybenhagyás pedig megtagadtatik.

3. A javaslatba záradék vétetik fel, melynélfogva az nem léphet hatályba, míg a királyi helybenhagyás meg nem adatik, ez pedig nem történik meg.

4. A korona visszautasítja a gyarmati parlamenttől a kormányzó helybenhagyásával megszavazott törvényt.

Jegyezze meg azonban az olvasó, mily lényeges különbség van a gyarmati törvényhozás korlátozásának három első módja és a negyedik között. A három első esetben a gyarmati törvényhozástól elfogadott törvény sohasem lép hatályba. A negyedik esetben a gyarmat területén hatályba lépett gyarmati törvényt a korona megsemmisíti vagy visszautasítja e visszautasítás keltétől számított hatálylyal. Több gyarmatban az ilyen visszautasításnak az alkotmány vagy pátens értelmében két éven belül kell megtörténnie. L. British North America Act, 1867, sec. 56. V. 8. Australian Constitutions Act, 1842 (5 & 6 Vict. c. 76) secs. 32, 33; Australian Constitutions Act, 1850, 13 & 14 Vict. c. 59; Victoria Constitutions Act, 1855 (18 & 19 Vict. 55) sec 3.

toriában hatályba lép. De ilyenkor a törvény csak ideiglenes; nincs végleges érvénye még Victoriában sem, mert a korona még a kormányzó helybenhagyása után is visszautasíthatja a gyarmati végzeményt. Todd így fejezi ki e tételt: „Habár a kormányzó, mint a korona képviselője, fel van jogosítva a javaslatoknak a királyi szentesítést megadni, az ilyen törvény még sem teljes és végleges, mert a koronát tényleg egy második veto illeti meg. A gyarmat kormányzója részéről helybenhagyott törvény azonnal hatályos, hacsak oly záradékot nem tartalmaz, mely hatályba léptét a királyné és a titkos tanács helybenhagyó nyilatkozatának kiadásáig függőben tartja, vagy egyéb ellenkező intézkedést nem foglal magában; de a kormányzó köteles a törvény egy példányát a gyarmati államtitkárnak bemutatni s innen számított két éven belül a királyné a titkos tanácsban visszautasíthatja a törvényt.“¹

A jog ezen állásának következménye, hogy a gyarmati törvényhozás tényleg a birodalmi kormány vetojának van alárendelve s oly javaslat, melyet az angol miniszterium a birodalmi érdekek szempontjából visszautasítandónak tart, nem nyerhet végleges törvényerőt, ha a victoriái vagy más törvényhozás meg is szavazta. A belügyi kormány kétségkívül helyteleníteni vagy visszautasítani fogja az olyan gyarmati törvényt, melynek szava vagy szelleme ellenkezik a parlamenti törvényhozással, s nagy számban idézhetünk végzemenyeket, melyeket ezen okok egyikéből vagy másikából a korona nem szentesített vagy visszautasított. 1868-ban

¹ Todd, *Parliamentary Government in the British Colonies*, 137. l.

a korona a kormányzó fizetését leszállító kanadai végzeménytől megtagadta a szentesítést.¹ 1872-ben a korona megtagadta a szentesítést a szerzői jogról szóló kanadai törvénytől, mert annak bizonyos részei ellenkeztek a birodalmi törvényhozással. 1873-ban visszautasított egy kanadai végzemény, mert ellenkezett az 1868-iki British North America Act-tel; hasonló okokból utasított vissza 1878-ban a kanadai hajózási törvény.² Így a korona tényleg vetőt gyakorolt oly ausztráliai törvények ellen, melyek a khinai bevándorlást akarták korlátozni. Visszautasította a korona, tehát tényleg az angol kormány, a gyarmati törvényhozásoknak oly végzeményeit, melyek a férj házasságtörését bontó oknak fogadták el, vagy törvényesnek ismerték el az elhalt feleség nővérével kötött házasságot; pedig e visszautasítások nem is feleltek meg általános gyarmatpolitikáknak.

Arra a kérdésre tehát, hogy a gyarmatok törvényhozási szabadságát a törvény miként egyeztette össze a birodalom souverainitásával, az általános felelet az, hogy a parlament fensősége mellett nincs szükség a gyarmati törvényhozások hatáskörének részletes szabályozására, s hogy az angol kormánynak, mely tényleg a parlamentet képviseli, a korona vetojogának gyakorlásával módjában áll a gyarmati és a birodalmi törvények közötti összeütközéseket megelőzni. Ehhez járul, hogy a birodalom szerződése a gyarmatokat is kötelezik és hogy a „szerződéskötés joga“, a mint az amerikaiak nevezik, a koronát illeti, tehát azt az angol kormány gyakorolja a parlament, szabatosan szólva, az alsóház kívánalmaihoz képest; ellen-

¹ Ibid. 144. 1.

² Ibid. 147., 150. II.

ben a gyarmatok kormányának, a birodalmi törvényben kifejezetten engedélyezett eseteken kívül, nincs szerződéskötési jogosultsága.¹

Megjegyzendő azonban, hogy az önkormányzatú gyarmat törvényhozása szabadon határozza el, hogy a birodalom kormánya és valamely külföldi hatalom között létrejött szerződésnek végrehajtása céljából alkot-e törvényt vagy nem; hogy továbbá gyakorlatilag néha igen nehéz lehet valamely gyarmat területén egy az ottani érzelmeikkel ellenkező szerződést, például kiadatási szerződést, végrehajtani. De ez nem érinti azt a jogszabályt, hogy a birodalmi kormány kötötte szerződések kötelezik a gyarmatot, és hogy a birodalmi törvény külön rendelkezésének híján a gyarmat idegen hatalommal nem léphet szerződésre.

A birodalmi kormány politikája, a gyarmatok ügyeibe nem avatkozni. — A ki helyesen akarja méltányolni az Anglia részéről a gyarmatok törvényhozására gyakorolt befolyás természetét és terjedelmét, két dologra figyeljen különösen. Az első az, hogy a birodalmi kormány politikai okokból törvényhozásilag vagy más úton minél kevésbbé szeret befolyni a gyarmatok ügyeibe. A másik az, hogy a gyarmati törvény, a mint már jeleztük, még a korona helybenhagyása mellett is érvénytelen, ha a gyarmatra kiterjedő parlamenti törvénnyel ellenkezik. Az a birodalmi politika tehát, hogy a gyarmatok helyi ügyeibe nem kell beavatkozni, kapcsolatban a birodalmi parlament legfelső törvényhozási hatalmával, fölötte ritka esetté teszi, hogy az angol parlament a gyarmati törvény-

¹ L. Todd, *Parliamentary Government in the British Colonies*, 192—218. II.

hozás körébe vagy a gyarmati parlament a birodalmi törvényhozás hatalomkörébe avatkozzék.¹

II. Idegen nem-souverain törvényhozások.

Független nemzetek nem souverain törvényhozásai. — Könnyű belátni, hogy nem tekinthető souverain törvényhozásnak még az olyan gyarmat parlamentje sem, milyen Kanada; pedig az ilyen gyarmat majdnem független állam. Könnyű ezt megértentünk, mert a háttérben látjuk Anglia souverain parlamentjét, mely az egész angol birodalom számára hoz törvényeket, és mert a gyarmat, bármily nagy a tényleges önállósága, idegen államokkal szemben nem mint független hatalom lép fel; függő ország parlamentje nem lehet souverain testület. Nehezebben fogja megérteni az angol ember, hogy független nép parlamentje is lehet nem-souverain testület. Megszokott politikai gondolkodásunkat annyira áthatja a parlamenti mindenhatóság eszméje, hogy hajlandók vagyunk kivételesnek vagy fonáknak tartani egy olyan parlament helyzetét, mely független népet képvisel, de maga nem souverain hatalom. De a ki a civilizált államok törvényhozó-testületeit vizsgálja, azt fogja találni, hogy vannak nagy nemzetek, melyeknek törvényhozó gyűlései törvényalkotók, de nem alkotmányozók. Ha adott esetben meg akarjuk határozni, hogy valamely nem-angol törvényhozás souverain hatalom-e vagy nem, vizsgálnunk kell az illető állam alkotmányát és meg kell állapítanunk, hogy a szóban levő törvényhozás magán hordja-e az alárendeltség jellemvonásait. Az ilyen vizsgálat gyakran fogja mutatni, hogy a látszólag souverain gyűlés tényleg nem-souverain törvényhozó-testület.

¹ L. fentebb 96. l. 2. j.

Franciaország. — Franciaország az utolsó száz év alatt legalább tizenkét alkotmánynyal tett kísérletet.¹

E sok kormányformának, minden eltérések mellett, volt egy közös jellemvonása. Legnagyobb részük azon felfogáson alapult, hogy lényeges különbség van a változhatatlan vagy csak igen nehezen változtatható alkotmányi vagyis „alap”-törvények, — és a rendes törvényhozás által a törvénykészítés rendes útján megváltoztatható „közönséges” törvények között. Franciaország váltakozó alkotmányai szerint tehát a közönséges parlament vagyis a törvényhozó-testület nem volt souverain törvényhozás.

Lajos Fülöp alkotmányos monarchiája. — Lajos Fülöp alkotmányos monarchiája, legalább külalakjára, az angol alkotmányos monarchia mintájára volt készítve. A charte-ban nincs egy szó sem, mely a korona és a két kamara törvényhozó hatalmát kifejezetten korlátozná, s az angol ember bizonyára hajlandó lesz ebből azt következtetni, hogy az Orléans-ház alatt a parlament souverainitással volt felruházva. A francia jogászok azonban nem voltak ezen a nézetten. „A francia alkotmány e változhatatlansága”, így ír Tocqueville, „törvényeinknek szükséges folyománya. Hogy volna lehetséges, hogy a király, a főrendek és a képviselők együtt módosíthatnák azt a törvényt, melynek erejénél fogva kormányoznak? Az alkotmány nélkül ők nem jelentenek semmit; milyen térre állnának tehát, hogy megváltoztassák az alkotmányt? Csak

¹ Demombynes, *Les Constitutions européennes*. II. (2. kiad.) 1—5. II. L. jelen munka függelékében „Az angol alkotmány me-revsége” című 1. jegyzetet.

két dolog lehetséges. Vagy tehetetlen a törekvésük a charte ellenében, mely ellenükre is tovább fennáll: akkor ennek nevében folytatják a kormányzatot; vagy sikerül nekik a charte megváltoztatása: akkor, minthogy a törvény, melynek alapján léteztek, nem létezik többé, ők maguk is elenyésznek. A charte lerombolásával önmagukat semmisítették meg. Az 1830-iki törvények ezt még világosabban mutatják, mint az 1814-ből valók. 1814-ben a királyi hatalom némileg az alkotmányon kívül és annak föléje helyezte magát. De 1830-ban e hatalom, saját elismerése szerint, a törvénynek köszönte létét és nélküle semmi. Alkotmányunk egy része e szerint érinthetetlen, mert egy család sorsához kötötték; az alkotmány egésze pedig szintén érinthetetlen, mert nem találhatni törvényes eszközt annak megváltoztatására. Angliáról mindez nem áll. Angliának nem levén írott alkotmánya, nem tudja senki, mikor változott meg alkotmánya.“¹

Lehet, hogy Tocqueville okoskodása² nem győzi meg az angol embert, de érvelésének gyengesége maga erős bizonyítéka annak, hogy mily nagy hatással volt a francziák felfogására az a nézet, melyet Tocqueville támogatni akar, hogy ugyanis a parlement souverainitása nem volt elismert alkatrésze a franczia constitutionalismusnak. Az a dogma, melyet az angol oly természetesnek talál, ellenkezik az alkotmányi és egyéb törvények közötti ama különbséggel, mely az

¹ A. de Tocqueville, *Oeuvres complètes* I. 311. l.

² Nézete határozottan paradox, mert tény, hogy a charte egyik intézkedése, a 23. cikk, mely a főrendek kinevezését szabályozza, a törvényhozás rendes útján módosult. L. az 1831. deczember 29-én kelt törvényt, Hülle, *Les Constitutions de la France*, 1006. l.

idegen államférfiak és törvényhozók elméjében oly erősen él.

Az 1848-iki köztársaság. — Az 1848-iki köztársaság kifejezetten elismerte ezt a különbséget; az 1848. november 4-én kelt alkotmánynak egy cikkét sem lehetett a közönséges törvények módjára megváltoztatni. A törvényhozó-testület három évre volt választva. Fennállásának utolsó évében, de csakis akkor, joga volt, háromnegyed többséggel alkotmányozó gyűlést egybehívni, mely az alkotmányt megváltoztathatta. Ezen alkotmányozó, souverain gyűlés számra és egyébként is különbözött a közönséges, nem-souverain törvényhozástól.

A mostani köztársaság. — A mostani köztársaság Nemzetgyűlése közvetlenebb hatalmat gyakorol, mint az angol parlament két háza, mert a francia képviselőháznak közvetlenebb befolyása van a miniszterek kinevezésére és nagyobb része van a kormány végrehajtó teendőiben, mint a mi alsóházunknak. Ezenfelül a köztársaság elnökének nincs még elméleti veto-joga sem. De a francia parlament mindamellet sem souverain gyülekezet, mert az alkotmánytörvények által úgy meg van kötve, a hogy a mi parlamentünket törvény nem korlátozza. Az alkotmány cikkeinek, az „alaptörvények“-nek, helyzete egészen más, mint az ország közönséges törvényeié. A 8. cikk szerint az alapvégzemények egyike sem módosítható jogszerűen máskép, mint a következő feltételek mellett:

„8. Les Chambres auront le droit, par délibérations séparées, prises dans chacune à la majorité absolue des voix, soit spontanément, soit sur la demande du Président de la République, de déclarer qu'il y a lieu de réviser les lois constitutionnelles. —

Après que chacune des deux Chambres aura pris cette résolution, elles se réuniront en Assemblée nationale pour procéder à la révision. — Les délibérations portant révision des lois constitutionnelles, en tout ou en partie, devront être prises à la majorité absolue des membres composant l'Assemblée nationale.“¹

A köztársaságban tehát a legfelső törvényhozási hatalom nem a két házból álló rendes parlamentre, hanem a „nemzetgyűlésre“ vagy congressusra van ruházva, mely az együttesen üléselő képviselőházból és szenátusból áll.

Különbség a hajlékony és a merev alkotmányok között. — Röviden szólva, Franciaország különböző

¹ Plouard, *Les Constitutions françaises*, 280. l. Alphonso Bard et Robiquet, *La Constitution française de 1875*. (2. kiad.) 374. l. Találó példáját látjuk az angol és a francia constitutionalismus közötti különbségnek abban a nézeteltérésben, mely tekintélyes francia írók között uralkodik arra nézve, hogy a francia kamarák együttes ülésben alkotmányszerűen megváltoztathatják-e az alkotmányt. Az angol ember előtt a kérdés alig lehet vitás, mert az alkotmánytörvény 8. cikke kifejezetten rendeli, hogy e törvényeket az ott jelzett módon módosíthatja a nemzetgyűlésként működő két kamara. Sok francia alkotmányíró tehát úgy fogja fel a dolgot, a hogy angol jogász tenné: hogy ugyanis a nemzetgyűlés alkotmányozó és egyuttal törvényhozó testület, melynek joga van az alkotmányt megváltoztatni (Moreau, *Précis élémentaire de droit constitutionnel*, Paris, 1892., 149. l.). De legalább egy, igen kiváló tekintély azt vitatja, hogy ez a nézet téves és hogy az alkotmány szavai dacára az alkotmány módosításának végső jogát közvetlenül a francia nép kell hogy gyakorolja; hogy ennél fogva az alkotmányjogi törvénynek a nemzetgyűlés részéről való változtatása híján van legalább is az erkölcsi érvénynek, hacsak a választók közvetlen szavazata jóvá nem hagyja (Borgeaud, *Etablissement et révision des Constitutions*. 303—307. ll.).

alkotmányai, melyek e tekintetben típusai a continentalis jogelméletnek,¹ az angol intézmények ruganyos, „hajlékony“ minőségéhez hasonlítva, azt a jellemvonást mutatják, melyet találóan „merevségnek“² lehet nevezni.

És itt, saját alkotmányunk megértése szempontjából, jó lesz teljesen tisztába jönnünk azzal, miben áll a „hajlékony“ és a „merev“ alkotmány közötti, már jelzett különbség.

Hajlékony alkotmányok. — „Hajlékony“ alkotmány az, a melynek uralma alatt a rendes törvényhozó mindennemű törvényt egyforma könnyűséggel és ugyanazon módon változtathat meg. Ami alkotmányunk „hajlékonysága“ abban áll, hogy a koronának és a két háznak joga van bármely törvényt módosítani vagy eltörölni; a trónöröklés rendjét azon módon változtathatják meg és az uniotörvényeket azon módon törölhetik el, a mely módon törvényt fogadhatnak el arról, hogy egy társaság új vasutat építhet Oxfordtól Londonig. Nálunk tehát bizonyos törvények azért neveztetnek alkotmányiaknak, mert az állam alapintézményeit érintőknek tekintjük, nem azért, mert jogilag szentebbek vagy

¹ Ezen és más tekintetben is leginkább megérdemli a tanulmányozást a belga alkotmány. Bár angol mintára készült, elutasítja vagy mellőzi a parlamenti souverainitás elvét. A rendes parlament mi részben sem változtathatja meg az alkotmányt: törvényhozó, nem alkotmányozó testület; kijelentheti, hogy helyén való az alkotmány rendeletének megváltoztatása, de ezzel *ipso facto* fel van oszlatva (après cette déclaration les deux chambres sont dissoutes de plein droit). Az ezután választott parlamentnek joga van megváltoztatni az alkotmánynak azt a cikkét, mely módosítandónak van nyilvánítva. (Constitution de la Belgique, Arts. 131, 71.)

² Lásd a függeléknek „A francia alkotmány merevsége“ című 1. jegyzetét.

nehezebben módosíthatók volnának, mint más törvények. Az „alkotmányos“ szó Angliában oly tág, hogy tényleg igen ritkán nevezünk valamely törvényt „alkotmány-törvénynek vagy -végzeménynek“ azért, hogy természetét szabatosan jellemezzük.

Merev alkotmányok. — „Merev“ alkotmány az, a melynek uralma alatt bizonyos törvények, melyeket alkotmányi vagy alaptörvényeknek szoktak nevezni, nem úgy változtathatók meg, mint a közönséges törvények. Például Belgiumban vagy Franciaországban az alkotmány „merevsége“ abban áll, hogy a belga vagy a francia parlamentnek, rendes minőségükben, mi joguk sincs az úgynevezett alkotmányi vagy alaptörvényeket módosítani vagy eltörölni. A merev alkotmányban a törvények „alkotmányos“ jelzőjének egészen határozott értelme van. Azt jelenti, hogy valamely végzemény az alkotmánynak része s hogy azt törvényszerűen nem lehet oly könnyen és oly módon megváltoztatni, mint a közönséges törvényt. Természetes, hogy az alkotmány cikkelyeiben rendesen, bár éppen nem mindig, benne lesznek az állam legfontosabb alapvető törvényei. De bizonyára nem lehet állítani, hogy a merev alkotmánynak összes cikkelyei a legfontosabb ügyekről szólnak. Az a szabály, hogy a francia parlament székhelye Versailles, valamikor a francia köztársaságnak egyik alkotmányi törvénye volt. Az ily rendelkezést, bár gyakorlatilag fontos lehet, természeténél fogva senkisétek tekintene alkotmány-törvénynek; csupán azért alkotmányi, mert az alkotmányba van becikkelyezve.¹

¹ A „hajlékony“ és „merev“ kifejezésekről, melyeket először Bryce barátom hozott javaslatba, meg kell jegyezni,

Az angol alkotmány hajlékonysága és majdnem valamennyi idegen alkotmány merevsége közötti ellentét két érdekes kérdésre vezet.

1. *Valjon az alkotmány merevsége biztosítja-e állandóságát?* — Az alkotmány merevsége biztosítja-e annak állandóságát és tényleg változhatatlanná teszi-e az állam alapvető intézményeit?

E kérdésre a történeti tapasztalat nem ad határozott választ.

Némely esetekben az a körülmény, hogy az államnak bizonyos törvényeit és intézményeit megkülönböztették, eltávolítván őket a politikai küzdelmek teréről, látszólag elejét vette a fokozatos újítás azon folyamatának, mely Angliában alig hatvan év alatt egész alkotmánypolitikánkat megváltoztatta. A belga alkotmány félszázadnál tovább állott fenn, a nélkül hogy, legalább forma szerint, érdemleges változást szenvedett volna. Az Egyesült-Államok alkotmánya, fennállásának első száz éve alatt, távolról sem módosult oly mértékben, mint az angol alkotmány III. György halála óta.¹ De ha az alkotmánytörvények

hogy e munkában helyeslés vagy rosszalás nélkül használtatnak. Úgy az angol alkotmány hajlékonysága és ruganyossága, mint pl. az Egyesült-Államok alkotmányának merevsége, az illető bíráló felfogása szerint, helyeslést vagy rosszalást érdemelhet. Az ilyen bírálatokkal e munkának nincs dolga. Egyedüli célom, megértetni olvasóimmal, mi a pontos különbség a hajlékony és a merev alkotmány között. Nem feladatom, véleményt mondani azon kérdésben, hogy egy adott politikai alkotás hajlékonysága vagy merevsége érdem-e vagy hiba.

¹ Kétségtelen, hogy az Egyesült-Államok alkotmánya, ha alakilag nem is, de tényleg nagyon megváltozott századunk eleje óta; e változás azonban sokkal kevésbé történt alakszerűen becikkelyezett alkotmányi módosítások útján, mint

merevsége némely esetekben meg is akadályozta az újítás fokozatos, öntudatlan folyamatát, mely az állam alapjait ássa alá, viszont más esetekben az alkotmányos formák merevsége forradalmakat idézett elő. Franciaország tizenkét változhatatlan alkotmánya átlag nem állott fenn tíz évig és gyakran erőszakosan szűnt meg. Lajos Fülöp monarchiája megbukott hét évre azon időtől számítva, mikor Tocqueville kimutatta, hogy nincs törvényes hatalom, mely a charte cikkei megváltoztathatná. Legalább *egy* köztudomású esetben — pedig e jelenségnek több példáját idézhetjük a forradalmi Franciaország történetéből — az alkotmány változhatatlansága volt erőszakos felforgatásának oka vagy ürügye. Az 1851-iki „államcsiny“ legerősebb mentsége az volt, hogy a francia nép az elnök újjaválasztását kívánta, de a souverain nép akaratának útjában állott az a körülmény, hogy az alkotmány ama rendelkezése, mely szerint az elnököt újból megválasztani nem lehet, csak a törvényhozó-testület szavazatainak háromnegyed részével volt megváltoztatható. Ha a köztársasági gyűlés souverain parlament lett volna, Lajos Napoleonnak nem lett volna ily mentsége, mely épp úgy, mint cselekvése indító okainak egynémelyike, igazolni látszott a deczember 2-iki büntetést.

És nem is lehet kivételesnek tekinteni a veszélyt, melybe Franciaországot ama változhatatlanság sodorta, melylyel alkotmányát az 1848-iki államférfiak felruházták; e veszély egy olyan hibából ered, mely minden

oly szokások és intézmények létrejöttével, melyek megváltoztatták az alkotmány működését, a nélkül hogy cikkelyeit érintették volna.

merev alkotmánynak sajátja. A változhatatlan törvényeket ama törekvés szüli, hogy a souverain hatalom gyakorlása korlátoztassék; vele jár tehát, hogy a törvény betűjét ellentétbe juttatja a tényleg legfelső állami hatalom akaratával. Az alkotmány szerint a francia választók többsége volt Franciaországban a valódi souverain; de az a szabály, mely az elnök újbóli jogszerű megválasztását tiltotta, az ország törvényét tényleg ellentétbe hozta a választók többségének akaratával, és a merev alkotmány természetes tulajdonságánál fogva ellentétet hozott létre a törvény betűje és a souverain kívánsága között. Ha a francia alkotmányok hajthatatlansága forradalmat idézett elő, viszont az angol intézmények hajlékonysága legalább egyszer megmentette őket az erőszakos felforgatástól. A ki az első reformbill történetét oly hosszú idő múltán elfogulatlanul vizsgálja, annak nem lesz kétsége, hogy 1832-ben a parlament legfelső törvényhozó hatalma képesítette a nemzetet arra, hogy a törvényes reform alakjában politikai forradalmat vigyen keresztül.

Szóval, az alkotmány merevségének rendes hatása az, hogy akadályozza a fokozatos megújulást; de éppen mert gátolja a változtatást, kedvezőtlen körülmények között forradalmat okoz vagy idéz fel.

2. *Mik az alkotmányellenes törvényhozás óvószerei?* — Milyen óvószerekkel lehet a merev alkotmány alatt az alkotmányellenes törvényhozás ellen védekezni?

E kérdésre (melyet természetesen nem lehet felvetni oly államra nézve, milyen Anglia, hol souverain parlament uralkodik) általában azt lehet felelni, hogy az alkotmányszerzők két módszert követhetnek és követtek

a végből, hogy az alkotmányellenes törvényhozás lehetetlen vagy hatálytalan legyen.

Lehet a közvélemény erejére vagy a politikai hatalmak valami mesterséges egyensúlyára támaszkodni s ezzel a törvényhozást alkotmányellenes végzeményektől tartóztatni. E rendszer az alkotmányellenes törvényhozást erkölcsi sanctiókkal akarja meggátolni, melyek végelemzésben a közérzület hatalmára vezethetők vissza.

Vagy pedig lehet valamely személynek vagy testületnek, legczélszerűbben a bíróságnak, jogot adni arra, hogy döntse el a törvényhozási tények alkotmányos voltát, hatálytalanoknak nyilvánítván őket, ha az alkotmány betűjével vagy szellemével ellenkeznek. Ez a rendszer nem annyira az alkotmányellenes törvényhozatal megelőzését kísérli meg, mint inkább ártalmatlanná akarja azt tenni a bíróság közbelépésével; alapjában a birói tekintélyre támaszkodik.

Az alkotmány merevségének biztosítására megkísérlett két módszer általános leírása további példák nélkül alig érthető meg. Legjobban meg lesz magyarázható, ha ama rendszereket figyeljük meg, melyeket a constitutionalisták két osztálya a törvényalkotás tekintetében követett.

A continentalis alkotmányszerzők ajánlotta óvószerek. — A francia alkotmányszerzők és continentalis követők, a mint láttuk, mindig döntő fontosságot tulajdonítottak az alap- és más törvények közötti különbségnek s azért oly törvényhozó-testületeket szerveztek, melyek „törvényhozói“, de nem „alkotmányozó“ hatalommal voltak felruházva. A francia államférfiak tehát kénytelenek voltak eszközökről gondoskodni, melyek a rendes törvényhozást illetékes hatáskörében tartják. Eljárásukat bizonyos egyformaság jellemzi. Az alkot-

mány homlokára írták a törvényhozási hatalom szabatos határait; az alkotmány cikkelyeiben egész rendszerét fektették le az olyan szabályoknak, melyeknek célja a törvényhozás menetének irányzása és ellenőrzése volt; külön módszer segítségével és külön feltételek mellett alkotmányozó testületet szerveztek, mely kizárólag legyen jogosítva az alkotmányt revideálni. Szóval, arra törekedtek, hogy tartóztassák a rendes törvényhozást az állam alaptörvényeibe való minden beavatkozástól; de általában a közszellemre¹ vagy legalább is a politikai belátásra számítottak az irányban, hogy a törvényhozás tiszteletben fogja tartani hatalma korlátait, s rendszerint nem is gondoskodtak intézményről, mely a nem alkotmányos végzeményeket megsemmisítheti vagy hatálytalanná teheti.

Francia forradalmi alkotmányok — A francia

¹ „Aucun des pouvoirs institués par la constitution n'a le droit de la changer dans son ensemble ni dans ses parties, sauf les réformes qui pourront y être faites par la voie de la révision, conformément aux dispositions du titre VII. ci-dessus.

L'Assemblée nationale constituante en remet le dépôt à la fidélité du Corps législatif, du Roi et des juges, à la vigilance des pères de famille, aux épouses et aux mères, à l'affection des jeunes citoyens, au courage de tous les Français“. — Constitution de 1791, tit. VII. art. 8.

Ezekkel a szavakkal bízta a Nemzetgyűlés az 1791-iki alkotmányt a nemzet őrizetére. Nincs kizárva, de nem valószínű, hogy a bírákra való hivatkozás utalást tartalmaz arra, hogy a bíróságok semmisítsék meg vagy tekintsék érvénytelennek a nem alkotmányos törvényt. A VIII. évi alkotmány jogot adott a szenátusnak a nem alkotmányos törvényeket megsemmisíteni. De ez inkább veto volt az ellen, a mit mi Angliában „bill“-nek nevezünk, mintsem a kellően kihirdetett törvények érvénytelenítésének joga. L. a VIII. évi alkotmányt, tit. II. arts 26., 28. Hélie, *Les Constitutions de France*, 579.

constitutionalismus e jellemvonásai különösen felismerhetők Franciaország legrégibb három politikai kísérletében. Az 1791-iki monarchikus, az 1793-iki demokratikus, az 1795-diki directorialis alkotmány, minden különbségeik mellett, két közös jellemvonást mutatnak.¹ Egyrészt mindegyikük igen szűk korlátok közé szorítja a törvényhozás hatalmát; így például a directorium alatt a törvényhozás maga nem változtathatta meg az alkotmány 377 cikkének egyikét sem, és az alkotmányozó gyűlés alakulásának szabályai úgy voltak fogalmazva, hogy kilencz éven belül ama cikkeknek legcsekélyebb módosítása sem volt lehetséges.² Másrészt ezen alkotmányok egyikében sincs még utalás sem arra, miképen kell bánni az olyan törvénnyel, mely az alkotmányt sértőnek tekintetik. Szerzőiknek, úgy látszik, alig volt tudomásuk arról, hogy a törvényhozás végzeményei, ha nincsenek is nyílt ellentétben az alkotmánnyal, alkotmányosságuk tekintetében kétesek lehetnek, és hogy módot kellene keresni annak megállapítására, hogy valamely adott törvény ellentétben van-e az alkotmány elveivel vagy nem.

A jelenlegi köztársaság alkotmánya. — A forradalmi alkotmányok e jellemvonásai ismétlődtek a későbbi francia alkotmányszerzők műveiben. A mai francia köztársaságban van egy bizonyos számú (igaz, nem sok) törvény, melyeket a parlament nem változtathat meg és, a mi talán nagyobb fontosságú, az u. n. congressus³ szaporíthatja az alaptörvények számát

¹ L. a függelék I. jegyzetét: „A francia alkotmány me-revsége“.

² L. az 1795-iki alkotmányt, tit. XIII, art. 338. Hélie, *Les Constitutions de la France*, 463. l.

³ A francia írók használják ezt a kifejezést, de az nem

s ezzel nagyban csökkentheti a jövőendő parlamentek hatalomkörét. Mindazonáltal az alkotmányban nincs rendelkezés, mely megakadályozná, hogy a rendes parlament alkotmányos hatalmának erős túllépésével gyakorolja a törvényhozást. Ha meggondoljuk, hogy Franciaországban a forradalom korszaka óta mindig mily nagy tekintélyben voltak a *de facto*-kormányzatok; a ki megfigyelte a francia jogszolgáltatás hagyományait: az biztosra fogja venni, hogy az olyan végzeményt, melyet a kamarák megszavaztak, az elnök kihirdetett és a *Bulletin des Lois* közzétett, a köztársaság minden bírósága érvényesnek fogja tekinteni.

„Törvények“-e az alkotmányczikkelyek? — Ebből a következő furcsa eredmény áll elő. A megszorítások, melyeknek a francia alkotmány a törvényhozás működését aláveti, valósággal nem törvények, mert nem oly szabályok, melyeket végső esetben a bíróság kikényszerítene. Igazi jellegük szerint politikai erkölcsszabályok, melyeknek egyedüli ereje az, hogy be vannak véve az alkotmányba s hogy a közvélemény támogatásában részesülnek. A mi a francia alkotmányról áll, az többé-kevésbé alkalmazható mindazon államrendekre, melyek a francia eszmék hatása alatt készültek. A belga alkotmány például épp úgy megszorítja a parlament tevékenységét, mint a francia köztársaság alkotmánya; de legalább is kétséges, vajjon a belga alkotmány szerzői gondoskodtak-e eszközökről az oly törvények megerősítésére, melyek a belga polgárok „biztosított” jogait (pl. a szólásszabadságot) csorbitják vagy félreteszik. A belga jogászok

fordul elő az alkotmánytörvényekben; azt hinném, hogy az u. n. congressus helyes czíme „L'Assemblée Nationale” volna.

azt vitatják ugyan, legalább elméletben, hogy az alkotmány rendeleteivel ellenkező törvényt a bíróságok érvénytelennek tartoznak tekinteni. De mondják, hogy hatvanhárom év óta, mióta Belgium független, bíróság még nem mondott ítéletet parlamenti végzemény alkotmányosságáról. Ezt annak a jeléül lehetne tekinteni, hogy a parlament megtartotta az alkotmányt s kétségkívül némi bizonyítékul is szolgálhat arra, hogy kedvező körülmények között az alakszerű jogbiztosítékoknak, a közérzületre való hatásuknál fogva, nagyobb fontosságuk van, mint a milyent azoknak az angolok rendszerint tulajdonítanak; de e tény egyúttal fölkelte azt a gondolatot is, hogy a parlamenti hatalom korlátait Belgiumban, épp úgy mint Franciaországban, főképp az erkölcsi vagy politikai érzület támogatja s hogy azok alapjukban véve inkább hallgatóg alkotmányegyezmények, mintsem törvények.

Az angol szemlélő valóban a paradoxon színében látja a continentalis, különösen a forradalmi államférfiak magatartását a rendes törvényhozással szemben. Mintha nemcsak a rendes törvényhozás hatalmának korlátlanóságától félnének, hanem attól is, hogy a reá mért korlátok átlépése ellen intézkedéseket tegyenek. E látszólagos következetlenség magyarázatát két érzületben találhatjuk fel, melyek a francia alkotmány-szerzőkre a forradalom óta mindig hatással voltak: túlbecsülték ugyanis az általános jogbiztosítékok hatását, és hagyományos idegenkedés volt bennök a bírának a politikába avatkozása ellen.¹ Egy későbbi fejezetben látni fogjuk, hogy Franciaország közjogát alapjaiban befolyásolja a francziáknál majdnem általános azon

¹ A. de Tocqueville, *Oeuvres complètes*, I. 167, 168. II.

meggyőződés, hogy a bíróságoknak mi beavatkozást sem szabad engedni az államügyekbe vagy a kormánygépezetbe.¹

Az Egyesült-Államok alapítóinak óvó rendszabályai. — Az amerikai alkotmány szerzői — oly okokból, melyek a következő fejezetben lesznek előadva — még a francia államférfiaknál is gondosabban igyekeztek korlátozni a köztársaság minden törvényhozó testületének hatalmát. Egyetértettek a continentalis politikusokkal abban is, hogy értéket tulajdonítottak az általános jogbiztosítékoknak. De abban már eltértek a francia alkotmányszerzőktől, hogy figyelmüket nem annyira odairányozták, hogy a congressus és más törvényhozások hatáskörüket meghaladó törvényeket ne alkossanak, hanem inkább eszközöket kerestek a nem-alkotmányos törvények hatálytalanítására. Ezt a célt azzal érték el, hogy az Unio minden bírójának köteletségévé tették, érvényteleneknek venni az alkotmányt sértő végzeményeket, mi által a congressus vagy az állami törvényhozások hatalmának az alkotmányban foglalt megszorításait valóságos törvény jellegével ruházták fel, vagyis oly szabályokká tették, melyek bíróilag kikényszeríthetők. Ez a rendszer, mely a bírót teszi az alkotmány őrévé, a nem-alkotmányos törvényhozás ellen eddig kitalált egyedüli megfelelő óvószer.

¹ L. a XII. fejezetet.

HARMADIK FEJEZET.

Parlamenti souverainitás és foederalismus.

Jelen fejezet tárgya. — Az Angliában fennálló parlamenti souverainitás természetét most azzal kívánom megvilágítani, hogy összehasonlítom ama kormányzati rendszerrel, mely a foederalismus nevén ismeretes s mely a civilizált világ több részeiben, különösen az amerikai Egyesült-Államokban, dívik.¹

A foederalismust legjobban megérthetni az Egyesült-Államok alkotmányának vizsgálatából. — Ez idő szerint még három más nevezetes példáját találjuk ugyan a szövetkezeti kormányrendszernek: a svájcz szövétséget, Kanadát és a német birodalmat; de bár ezen államok mindenikének intézményeiben találhatunk példákat tárgyunk megvilágítására, mégis czélszerűbb lesz, ha a jelen fejezetben főkép az amerikai nagy köztársaságra irányozzuk figyelmünket. Még pedig két okból. Először az Unio a foederalismusnak legteljesebben kifejlett typusa. Mindama vonások, melyek e kormányzati formát jellemzik — és főképen a törvényhozásnak birói ellenőrzése — ott láthatók legszembeszökőbb és legtökéletesebb

¹ Az amerikai foederalismusról általában ajánlatos olvasmány: Bryce, *American Commonwealth*; a jelen fejezetben tárgyalt kérdésekre nézve különös figyelmet érdemel I. kötetének első része.

alakjukban. Ehhez járul, hogy a svájcki szövetség¹ és Kanada alkotmánya többé-kevésbé az amerikai mintának utánzatai, míg a német birodalom alkotmányában sokkal több a történeti vagy időleges okokból eredő anomalia, semhogy valamely létező kormányrendszer határozott képviselőjének tekinthetnők. Másodszor, az Egyesült-Államok alkotmányának különös vonatkozásai vannak az angol intézményekhez. A hatalmak megosztása tekintetében, mely az angol alkotmányt alakilag jellemzi, az Egyesült-Államok alkotmánya merő ellentéte az angolnak, melynek legbensőbb lényege — a mint ezt, úgy hiszem, kimutattam — a parlament korlátlan hatalma. De bár a két alkotmány alaki különbségei bizonyos szempontból óriások, az amerikai intézmények szellemükben mégis alig egyebek, mint roppant fejleménye azon eszméknek, melyek Anglia politikai és jogi intézményeinek alapját alkotják. Röviden szólva: azon elv, mely kormányrendszerünk alakját szülte, egy találó idegen szóval kifejezve, nem egyéb, mint az „unitarianismus“ vagyis azon elv, hogy a legfelső törvényhozó hatalmat rendszerint egy központi hatalom gyakorolja, mely a mi esetünkben az angol parlament. Ellenben az amerikai államrend minden részét azon elv jellemzi, hogy a korlátolt végrehajtó, törvényhozó és bírói hatalom egyenrangú és egymástól független hatalmak között oszlik meg, mely elv, mint mindjárt látni fogjuk, a foederalis kormányformának lényeges tulajdonsága. Azért itt látható legfeltűnőbbben a két

¹ A svájcki foederalismus csak az utóbbi évek óta részesül ama figyelemben, melyet megérdemel. A svájcki állam lényeges jellemvonása az, hogy eredeti, természetes demokratia, de oly demokratia, mely a szabadságnak és kormányzatnak nem angol-szász, hanem continentalis eszméin alapszik.

államrend közötti különbség, s ennek eredményei annál világosabban szemlélhetők, mert az atlanti oczeánon innen és túl lakó két angol nemzet intézményei minden más tekintetben azonos felfogáson alapulnak a jogról, az igazságról és az egyénnek a kormányzathoz s így az államhoz való viszonyáról.

Legjobban megértjük a foederalismus természetét és hogy mily pontokban ellenkezik a foederalis alkotmány Anglia parlamenti alkotmányával, ha megfigyeljük: először a foederalis állam lényeges létfeltételeit és az ilyen állam alakulásának célját; másodsor a szövetséges unio jellegét; s végül a foederalismus némely jellemző sajátságait, melyek legbensőbb természetéből folynak s hasonlatossági vagy ellentéti pontokat szolgáltatnak a foederalis államrend és a parlamenti souverainitás rendszere között.

A foederalismus feltételei és célja. — A foederalis állam alakulásának két feltétele van.¹

Egyesülésre alkalmas államok. — Először oly államok kellenek hozzá, milyenek a svájcz kantonok, az amerikai gyarmatok vagy a kanadai tartományok, melyek helyileg, történetileg, fajilag s más hasonló tekintetekben oly szorosan összekapcsolvák, hogy lakó-

¹ Az Egyesült-Államokról l. Story, *Commentaries on the Constitution of the United States* (4. kiad.) és Bryce, *American Commonwealth*.

Kanadára nézve l. 1867-iki British North America Act, 30 Vict. c. 3; Bourinot, *Parliamentary Procedure and Practice in the Dominion of Canada*.

Svájczra nézve l.: Constitution fédérale de la Suisse du 29 Mai 1874; Blumer, *Handbuch des schweizerischen Bundesstaatsrechts*; Lowell, *Governments and Parties in Continental Europe*; Sir F. O. Adams, *Swiss Confederation*; Függelék VIII. jegyzet „Svájcz foederalismus“ cz. a.

saikban a közös nemzetiség érzete van meg. Tudjuk, hogy azon országokat, melyek ma egy foederalis állam részei, valaha szoros szövetség vagy közös fejedelem uralma fűzte egybe. A tapasztalattal ellenkeznék tovább menni és azt állítani, hogy az ily előző kapcsolat lényeges feltétele a foederalis állam alakulásának. De annyi bizonyos, hogy a virágzó foederalismus rendesen egy előző, tágabb kapcsolatnak lassan érett gyümölcse.

A szövetkezési érzet. — A foederalis államrend alapításának második, feltétlenül lényeges kelléke egy igen sajátos érületi állapot az egyesülendő államok polgáraiban. Kell, hogy kívánják az egyesülést, de nem szabad kívánniok az egységet. Ha nincs egyesülési hajlandóság, akkor világos, hogy nincs alapja a foederalismusnak. Az olyan kalandos eszme, a milyent állítólag az angol köztársaság idején tápláltak, hogy ugyanis Anglia egyesüljön Németalfölddel, azon ábrándok egyike, melyek kísérthetnek némely politikusok képzeletében, de nem számíthatnak megvalósulásra. Másrészt, ha az egybeolvadásra van hajlandóság, ennek természetesen nem foederalis, hanem egységi alkotmánynyal fognak eleget tenni. Anglia és Skóczia esete a XVIII., Itália esete a XIX. században mutatja, hogy a közös nemzeti érzés vagy a közös érdekek tudata erősebb lehet, sem-hogy elfogadná az elkülönődéssel vegyes azon egységet, mely a foederalismus alapja. Szóval, a foederalis állam alakulásának szükséges feltétele azon érzés, hogy az alkotandó állam népe bizonyos viszonyok tekintetében egységes nemzet akar lenni, de nem kíván lemondani az egyes államok vagy kantonok egyéni létéről. Talán kissé tovább is mehetünk

és állíthatjuk, hogy alig fog foederalis államrend képződni, ha a külön államok nemzetei jobban nem ragaszkodnak saját államukhoz, mint a közös kormányzat képviselte foederalis államhoz. Ez kétségtelenül így volt Amerikában a múlt század végén és Svájcban századunk közepén. 1787-ben a virginiai vagy a massachusettsi polgár jobban ragaszkodott saját államához, mint az Egyesült-Államok egészéhez. 1848-ban Luzern polgárai sokkal erősebben ragaszkodtak kantonjukhoz, mint a szövetséghez, s bizonyára ugyanez állott, ha kisebb mértékben is, a berniekről és a zürichiekről. A foederalis államot tehát az hozza létre, hogy a szorosabban vagy tágabban szövetkezett országok polgáraiban két, némileg ellentétes érzés jut uralomra: a nemzeti egység óhaja és az a szándék, hogy minden külön állam megtartsa függetlenségét. A foederalismus célja, e két óhajt lehetőleg kielégíteni.

A foederalismus célja. — A foederalis állam oly politikai alakítás, melynek célja: összeegyeztetni a nemzeti egységet és hatalmat az „államjogok” fentartásával. Ez a cél határozza meg a foederalismus alapjellegét. Mert a foederalismus úgy akarja kiegyenlíteni a nemzeti souverainitás és az állami souverainitás látszólag ellenmondó követelményeit, hogy oly alkotmányt alakít, mely a souverainitás rendes hatalmát¹ mesterségesen megosztja a közös nemzeti kormány és a külön államok között. E megosztás részletei minden foederalis alkotmányban mások, de az általános elv, melyen alapszik, világos. Mindaz,

¹ L. a Függelék II. jegyzetét: „A hatalommegosztás foederalis államokban” cz. a.

a mi a nemzetet mint egészet illeti, a nemzeti kormány rendelkezése alá tartozik. Mindaz, a mi nem első sorban közös érdekü, a külön államok kezeiben marad. Az Egyesült-Államok alkotmányának bevezetése így szól: „Mi, az Egyesült-Államok népe, a végből, hogy tökéletesebb egyesülést alkossunk, megvalósítsuk az igazságot, biztosítsuk a belbékét, gondoskodjunk a közös védelemről, előmozdítsuk a közjólétet és magunknak és utódainknak a szabadság áldásait biztosítsuk, rendeljük és megalapítjuk az Egyesült-Államok következő alkotmányát.“ Az alkotmány tizedik pótléka azt rendeli, hogy „mindazon jogok, melyeket az alkotmány az Egyesült-Államokra nem ruház vagy a melyeket a külön államoktól el nem von, az illető államoknak vagy a népnek vannak fentartva“. E két tétel, melyeket csekély módosítással a svájcki szövetség alkotmánya ismételi,¹ megjelölik a foederalismus célját és kifejezik a foederalismus alapeszméjét.

A foederalismus lényeges tulajdonságai. Egyesült-Államok. — Abból az eszméből, hogy a nemzeti egységet össze lehet egyeztetni az állami függetlenséggel olyképen, hogy közös alkotmány alatt megoszlik a hatalom a nemzet és az egyes államok között, a foederalismusnak három főjellemvonása vezethető le: az alkotmány fensősége, — a különböző kormányhatalmaknak korlátolt és egyenrangú hatáskörrel bíró testületek közötti megosztása, — a bíróságoknak alkotmánymagyarázó joga.

Az alkotmány fensősége. — A foederalis államot az alkotmány hozza létre, épp úgy mint a tes-

¹ Constitution fédérale, bevezetés és 3. cikk.

tületet az alapítólevél. Ennélfogva ott az alkotmány-
 nak van alávetve és annak ellenőrzése alatt áll minden,
 akár végrehajtó, akár törvényhozó, akár birói hatalom,
 s legyen az akár a nemzeté, akár a külön államoké.
 Az Egyesült-Államok elnöke, a congressus két háza,
 a massachusettsi kormányzó, a massachusettsi tör-
 vényhozás vagy kormánytanács törvény szerint nem
 gyakorolhat semmi oly hatalmat, mely az alkotmány
 rendeleteivel ellenkezik. A fensőségnek ezen elméle-
 tében minden amerikai polgár jártas, de Angliában
 még tanult jogászok is csak nehezen értik meg valódi
 következményeit. A nehézség onnan ered, hogy az
 angol alkotmány nem ismer szabályt, mely csak távol-
 ról is hasonlítana a foederalismus azon lényeges el-
 méletéhez, hogy az alkotmány „az ország legfelső
 törvénye”.¹ Angliának vannak törvényei, melyeket
 alap- vagy alkotmánytörvényeknek lehet nevezni,² mert
 fontos, intézményeink alapjait érintő elveket foglalnak
 magukban (például a trónöröklést vagy a skót unio
 pontozatait); de nincs legfelső, vagyis olyan tör-
 vényünk, mely más törvények érvényének próbája
 volna. Vannak ugyan fontos törvényeink, például a
 skót unio-szerződést becikkelyező végzemény, melye-
 ket szükség nélkül bolygatni politikai esztelenség
 volna; vannak egészen jelentéktelen törvényeink is,
 például a fogorvosokról szóló 1878-iki végzemény,
 melyeket a parlament tetszése vagy szeszélye szerint
 lehet eltörölni vagy módosítani; de a skót unio-

¹ L. az Egyesült-Államok alkotmányát, art. 6, cl. 2.

² Ez a kifejezés „Anglia alaptörvényei” a hajópénz fizetése
 körüli vita idején (1635) lett járatos. L. Gardiner, *History of
 England*, VIII. 84., 85. ll.

ról szóló törvény épp oly kevésbé tarthat számot arra, hogy legfelső törvénynek tekintessék, mint a fogorvos-törvény. Mindegyike a souverain törvényhozás akaratát foglalja magában; mindegyikét el lehet törölni vagy meg lehet változtatni; egyik sem próbája annak, hogy a másik érvényes. Ha véletlenségből az 1878-iki fogorvos-törvény ellenmondana az unio-törvénynek, ez *pro tanto* meg volna szüntetve; de nincs bíró, a kinek eszébe jutna állítani, hogy ezért a fogorvos-törvény érvénytelen vagy alkotmányellenes. Az angol alkotmány-törvénynek egyik alapgógmája: a királynak és parlamentnek absolut törvényhozó souverainitása vagy despotismusa.¹

Következmények. — Az alkotmány fensőségének három következménye van:

Írott alkotmány. — Az alkotmány majdnem szükségképen „írott“ alkotmány.

A foederalis állam bonyodalmas szerződésen alapszik. Az ilyen egyezmény a legkülönbözőbb kikötéseket foglalja magában, melyekhez a szövetséget alkotó államok, többnyire érett megfontolás után, hozzájárultak. Ezt az alkotmányt hallgatólagos megállapodásra vagy egyezésre alapítani annyi volna, mint teret nyitni a félreértésnek, az egyenetlenségnek. A szerződést, vagyis az alkotmányt, tehát írásba kell foglalni. Legyen pedig lehetőleg úgy írva, hogy rendelkezéseihez kétség ne férjen. Az amerikai Unio alapítói legalább egy nagy kérdést elintézetlenül hagytak. Az alkotmány e hézagából támadt az a vita, mely a secessionalis háborúnak, ha nem igazolása, de mindenesetre ürügye volt.²

¹ V. ö. különösen *Kent*, Commentaries, I., 447—449. II.

² El lehet ugyan képzelni, hogy a szövetség szokásból vagy a külön államoknak írásba nem foglalt egyezményeiből

Merev alkotmány. — Az alkotmány szükségképen azok közül való, a melyeket „merev“¹ vagy „inexpansiv“ alkotmányoknak neveztünk.

Az alkotmánytörvénynek teljesen változhatatlannak vagy pedig olyannak kell lennie, a melyet csak oly hatalom változtathat meg, mely a szövetséges vagy állami alkotmány szerinti rendes törvényhozó-testületek fölött avagy azokon kívül áll.

Némely jogászok elmélete szerint minden országban kell személy vagy testület, mely bármely intézményt megváltoztathat; én azonban nem tudom megérteni, miért ne legyen képzelhető,² hogy az állam alapítói szándékosan nem gondoskodtak az állami

fejlődik ki, s kérdés, hogy az achajai szövetségnek volt-e írásosnak nevezhető alkotmánya. De fölötte valószínűtlen, talán gyakorlatilag lehetetlen is, hogy napjainkban foederalis állam jöhessen létre, a nélkül hogy valamelyes okirat keletkeznék róla, mely, akárminek nevezik, tényleg írott alkotmány s mely a szövetséges kormányzatnak és a szövetséget alkotó államoknak jogait és kötelezettségeit meghatározza.

¹ L. fentebb 118. s k. ll.

² Kitünő amerikai jogászok, kiknek véleménye a legnagyobb tiszteletre érdemes, azt vitatják, hogy az amerikai alkotmány szerint nincs személy vagy testület, mely törvényes souverainitást gyakorolna azon értelemben, melyet Austin e kifejezésnek tulajdonít, és nem tudom belátni, hogy ez a nézet képtelen volna. V. ö. az Egyesült-Államok alkotmányának 5. cikkét. Úgy tetszhetnék továbbá, hogy a német birodalom alkotmányában a külön államoknak fentartott jogok ezen államoktól, beleegyezésük nélkül, nem vehetők el. (L. a Reichsverfassung 78. cikkét.) Valójában úgy áll a dolog, hogy a foederalis alkotmánynak szerződési természete van és képzelhető, hogy az alkotmány szerzői szándékosan nem gondoskodnak alkotmányos eszközökről annak módosítására, kivéve az összes felek beleegyezését.

alapok módosításának eszközeiről. A foederalis egyesület alapításánál az ilyen mulasztás éppen nem volna fonákság, mert a szerződésre lépő államoknak egyik főczélja megakadályozni, hogy az egyes államok jogai további támadásoknak legyenek kitéve; sőt az Egyesült-Államok alkotmányának ötödik cikkében kísérletet is látunk arra, hogy az alkotmány némely intézkedései bizonyos időre megrögzítettessenek. Különben az, hogy a foederalis alkotmánynak szükséges kelléke-e egy legfelső souverain hatalom, melynek joga van az alkotmány rendeleteit kiegészíteni vagy megváltoztatni, pusztán elméleti érdekű kérdés, mert a létező foederalis államokban az alkotmány tapasztalat szerint mindig gondoskodik saját kijavításáról. Bizonyos azonban, hogy a mennyiben a szövetségi állam alapítói a foederalis rendszer fenmaradását tartják a főérdeknek, a legfelső törvényhozó hatalmat nem bízhatják megnyugvással az alkotmány szerinti rendes törvényhozásra.¹ Mert a törvényhozó souverainitásnak ily átruházása nem férne össze a foederalismussal vagyis a nemzet és a külön államok kormányzati hatáskörének állandó szétválasztá-

¹ A német birodalom alkotmánya szerint a birodalmi törvényhozó-testület módosíthatja az alkotmányt. De a birodalmi tanács (Bundesrath) szervezete bőségesen biztosítja a külön államok jogainak oltalmát. Az alkotmány minden módosítása abban marad, ha azt a birodalmi tanácsban 14 szavazat ellenzi. Ez a változtatásra nézve vetót ad Poroszországnak és a többi államok különféle csoportjainak. Hogy a nemzeti érzület és a különállami hazafiság mily mértékben uralkodik a foederalis rendszerben, azt abból lehet megítélni, hogy melyik hatalom van felruházva az alkotmány módosításának jogával. L. a Függeléknek „A hatalmak megosztása a foederalis államban“ cz. II. jegyzetét.

sával. Ha a congressus módosíthatná az alkotmányt, New-York vagy Massachusetts elvesztené biztosítékait arra nézve, hogy függetlensége az alkotmány fenntartotta mértékben meg fog maradni és úgy volnának alávetve a congressus souverain hatalmának, mint Skóczia a parlament souverainitásának; az Unio megszűnnék foederalis állam lenni és egységes köztársasággá válnék. Viszont ha a dél-carolinai törvényhozás tetszése szerint változtathatná meg az alkotmányt, a központi kormányzat jogilag illuzorius volna; az Egyesült-Államok megszűnnének nemzet lenni s a független országok halmaza lenne belőlük, melyet többé-kevésbbé állandó szövetség tartana össze. Ez az oka, hogy az alkotmány módosításának joga úgyszólván az alkotmányon kívül helyeztetett el. A jelen fejtegetések szempontjából elég szabatosan beszélünk, ha azt mondjuk, hogy az Egyesült-Államok törvényes souverainitása a bizonyos időpontban az Unióhoz tartozó államok háromnegyedrészből egységes testületté alakult államkormányok kezében van.¹ Annak immár, hogy a leg-

¹ „A congressus, ha a két ház mindegyikének háromnegyed-része szükségesnek találja, módosításokat fog javasolni a jelen alkotmányon, ha pedig az egyes államok háromnegyedrészenek törvényhozásai kéri, gyűlést fog egybehívni a módosítások megtételére, melyek mindkét esetben a jelen alkotmány részeként fognak érvénynyel bírni, ha azokat az egyes államok háromnegyedrészenek törvényhozásai vagy conventiói, a szerint, a melyik módon való helybenhagyást a congressus javasolni fogja, megerősítik; azonban oly módosítások, melyek 1808 előtt tétetnének, semmikép sem érinthetik a jelen alkotmány I. cikke 9. szakaszának 1. és 4. pontjait és egyik állam sem fosztható meg beleegyezése nélkül a senatusban gyakorolt egyenlő szavazatától.” Az Egyesült-Államok alkotmánya, 5. cz. V. ö. Austin, 278. l. Bryce, *American Commonwealth* I. (3. kiad.) XXXII. fej. az alkotmány módosításáról.

felső törvényhozó hatalmat az alkotmányon kívül álló testület kezeibe kell adni, egy nevezetes következménye van. Mind a foederalis, mind az unitarius rendszerben létezik souverain hatalom, de a foederalis állam souverainje egy nehezen mozgatható kényúr. Nem folyton éber törvényhozó ő, miként az angol parlament, hanem szundikáló, alvó fejedelem. Kilenczven év óta az Egyesült-Államok souverainje csak egyszer ébredt komoly tetterre. A polgárháború mennydörgésére volt szükség, hogy nyugalma megszakadjon, és kétséges, hogy valaha tetterre ébreszti-e más, mint egy fenyegető forradalom. De az évekig szundikáló fejedelem olyan, mintha nem is léteznék. A foederalis alkotmányt meg lehet változtatni, de természetében van, hogy ne változzék.

A foederalis alkotmányban minden törvényhozás alárendelt törvényalkotó testület. — A foederalis alkotmányban minden törvényhozó gyűlés csak alárendelt törvényalkotó testület,¹ melynek törvényei a szabályzat (bye-law) természetével bírnak s a testületre ruházott hatalomkörön belül hatályosak, de azon túl nem hatályosak, nem alkotmányszerűek.

Látszólag fonák dolog az Egyesült-Államok törvényhozását egy angol vasúttársasághoz vagy iskolaszékhez hasonlítani,² de a hasonlat jó. A congressus, törvényes hatáskörén belül, hozhat az Egyesült-Államok területén élő minden embert kötelező törvényeket. A

¹ Ez így van az Egyesült-Államokban, de nem kell szükségképen így lennie. A foederalis törvényhozás lehet souverain hatalom, de úgy lehet alkotva, hogy az alkotmány alatt álló országok jogai gyakorlatilag megóvatnak. Ez a német birodalom helyzete.

² L. fentebb 88. s k. l. 1. jegyzet.

Great-Eastern Railway Company is alkothat törvényeket, melyek a brit birodalomban mindenkit köteleznek. Az olyan törvény, melyet a congressus törvényes hatáskörének túllépésével szavaz meg, hatálytalan, mert ellenkezik az alkotmánynyal; az olyan törvény, melyet a Great Eastern Railway Company a törvénnyel ruházott hatáskörnek, vagyis a társulat törvényes alkotmányának túllépésével szavaz meg, szintén hatálytalan. A congressus megszavazta törvénynek neve congressusi „Act“, és ha *ultra vires* rendelkezik, azt mondjuk, hogy „nem alkotmányos“; a Great Eastern Railway Company elfogadta törvénynek neve „bye-law“ (szabályzat) és ha *ultra vires* rendelkezik, nem azt mondjuk róla, hogy „nem alkotmányos“, hanem hogy „hatálytalan“. A szavak különbsége azonban nem szabad hogy eltakarja előttünk a dolgoknak érdemben való hasonlatosságát. A congressusnak vagy a newyorki avagy a massachusettsi törvényhozó-testületnek törvényei alapjukban véve egyszerű „szabályzatok“, melyeknek hatálya attól függ, hogy a congressusnak vagy az állami törvényhozásoknak alkotmányadta hatáskörön belül maradnak-e. A Great Eastern Railway Company szabályzata, mely a vonalán jegy nélkül utazókra birságot állapít meg, törvény, de olyan törvény, melynek hatálya attól függ, hogy a parlamenti végzeménnyel vagyis a társulat alkotmányával erre ruházott hatáskörön belül marad-e. Úgy a congressus, mint a Great Eastern Railway Company valójában csak alárendelt törvényalkotó testületek. Hatalmuk nem a fok, hanem a faj tekintetében különbözik Anglia souverain parlamentjének hatalmától.¹

¹ A törvényhatósági testületek szabályzatairól és arról, hogy hatályuk a testületre ruházott hatáskörtől függ, l. Johnson v.

A hatalmak megosztása. — A hatalmak megosztása lényeges jellemvonása a foederalismusnak. A foederalis állam alkotásának céljából következik, hogy a hatalom megoszlik a nemzeti kormányzat és a külön államok között. A nemzetre ruházott hatalmak megannyi korlátozásai a külön államok hatalmának, s minthogy nincs célba véve, hogy a központi kormányzat az egyes országok fentartott jogait csorbíthassa, működési köre szükségképen szigorú elhatárolás tárgya. Így például az Egyesült-Államok alkotmánya különös, szorosan körülírt hatáskört ruház az Unio kormányára, törvényhozására és bíróságaira vagyis magára az Unióra, holott egyebekben úgy rendelkezik, hogy ama hatalomkörök, melyeket „az alkotmány az Egyesült-Államokra nem ruház vagy az egyes államoktól el nem von, az államoknak, illetve a népnek vannak fentartva”.¹

[*A szükséges korlátokon túl való hatalommegosztás.* — A foederalis alkotmány természetéből csak ilyen terjedelmű hatalommegosztás következik. De a

Mayor of Croyden, 16 Q. B. D. 708.; Reg. v. Powell 51 L. T. 92; Munro v. Watson, 57. L. T. 366. L. Bryce, American Commonwealth, I. (3. kiad.) 244., 245. ll.

¹ Constitution of United States, Amendments, art. 10. L. hasonló természetű intézkedéseket a svájci alkotmányban, Constitution Fédérale, art. 3. V. 8. Kanada alkotmányát, British North America Act, 1867, sects. 91., 92.

Van azonban egy jelentékeny elvi különbség az Egyesült-Államok és Kanada alkotmánya között. Az Egyesült-Államok alkotmánya a külön államoknak tart fenn minden hatalmat, mely kifejezetten a nemzeti kormányzatra átruházva nincs. Kanada alkotmánya a központi kormányzatra ruház minden hatalmat, mely kizárólag a tartományoknak fentartva nincs. E tekintetben a svájci alkotmány az Egyesült-Államokét követi.

hatalmak elhatárolásának és korlátozásának elve olyanira benne van a foederalismus szellemében, hogy a megosztás rendesen sokkal messzebbre van vite, mint a mennyit az alkotmány puszta logikája kíván. Innen van, hogy az alkotmány szerint az Egyesült-Államokra ruházott hatalom nincs valamely tisztviselőben vagy tisztviselői testületben egyesítve. Az elnöknek meghatározott jogai vannak, melyeket nem csorbíthat sem a congressus, sem az igazságügyi kormányzat. A congressusnak csak korlátolt, sőt nagyon korlátolt törvényhozó hatlama van, mert csak tizen-nyolcz tárgyban alkothat törvényt; saját hatáskörében azonban független mind az elnöktől, mind a szövetségi bíróságoktól. Végre a bíróságoknak is van tulajdon hatalomkörük. Egy sorban állanak az elnökkel és a congressussal, s hatalomkörükhöz, mely közvetlenül az alkotmányon alapszik, ennek világos megsértése nélkül nem nyulhat sem a végrehajtás, sem a törvényhozás. Midőn az államok foederativ egyesülésre lépnek, bizonyos politikai és jogügyi elveknek kell érvényt szerezni úgy a szervezet egészében, mint annak részeiben, s éppen az alkotmány merevsége viszi a törvényhozókat arra, hogy oly szabályokat vegyenek fel az alkotmány tételei közé, a melyek, bár természetüknél fogva nem tartoznak oda, kiváló tiszteletre és elismerésre tarthatnak számot. Ebből azután a szövetség és a külön államok hatalmának további korlátozásai származnak. Az Egyesült-Államok alkotmánya tiltja a congressusnak ¹ és az egyes államoknak, ² hogy u. n. „bill of attainder“-t vagyis „*post facto*-törvényt“ hozzanak ;

¹ Constitution of United States, art. 1., sec. 9.

² U. o. art. 1., sec. 10.

hogyan nemesi címeket adományozzanak; hogy valamely szövetséges állam árúit vámmal terheljék;¹ rendeli, hogy az egyes államok közjogi cselekményei és bírósági eljárása közhitelességgel bírnak; tiltja, hogy valamely állam a szerződések kötelező erejét törvényileg gyengítse;² tiltja, hogy az egyes állam nemzetközi szerződésre, szövetségre vagy confoederatióra lépjen; rendeli, hogy az igazságszolgáltatásnak, a kereskedelem szabadságának és az egyéni tulajdonjognak bizonyos alapelvei az Unio egész területén feltétlenül elismertessenek. Biztosítja továbbá a nép fegyvertartási és fegyverviselési jogának sértetlenségét és rendeli, hogy a congressus tagjai csak az illető ház szavazatainak kétharmadával zárhatók ki. Más foederalis alkotmányok még sokkal messzebb mennek abban, hogy az alkotmány határozmányai közé elveket vagy apró szabályokat is vesznek fel, melyeket törvényes sérthetetlenségre méltóknak tartanak; a svájci alkotmány tele van „biztosított” jogokkal.

De a foederalismus és „a hatalmak korlátozása” közötti rokonságnak legmeglepőbb példáját abban láthatja az angol megfigyelő, hogy a foederalis alkotmány alapjai az amerikai külön államok alkotmányait is áthatják. Egyik állam törvényhozása sincs az „állam-souverainitás” mindazon jogainak birtokában, a melyeket a köztársaság alkotmánya a külön államoknak fenhagyott. New-York vagy Massachusetts törvényhozása az országos alkotmányt éppoly kevésbé változtathatja meg, mint az Egyesült-Államok alkotmányát; bátran mondhatni, bár a kérdést itt részletesen nem

¹ U. o. art. 1., sec. 9. De v. ö. art. 1. sec. 10.

² U. o. art. 1. sec. 10.

tárgyalhatjuk, hogy az államkormányzat az Unio egész területén foederalis mintára van szervezve és hogy (a mi figyelemreméltó) a külön államok alkotmányai a köztársaság alkotmányánál sokkal messzebb mentek azon törekvésben, hogy a nép felfogása szerint becses szabályok az alkotmányos változhatatlanság tulajdonságával ruháztassanak fel. Illinois az elevator-szabályzatot az alaptörvényekbe iktatta.¹

De itt, miként más esetekben is, igen nehéz az okot az okozattól megkülönböztetni. Ha a foederalis kormányforma befolyással volt, a mint hogy valószínűleg volt, is a külön államok alkotmányára: úgy az is bizonyos, hogy az Unio alkotmányában ismétlődtek a külön államok alkotmányának már előbb létezett némely jellemvonásai. Mindjárt látni fogjuk, hogy az Egyesült Államok legjellemzőbb intézményének, a szövetségi bíróságnak alkotásánál, legalább a köztársaság alapítói, abból a viszonyból indultak ki, mely az állami bíróságok és az állami törvényhozások között már 1789 előtt fennállott.²

¹ L. Munn v. Illinois, 4 Otto, 113.

² Az amerikai foederalismusnak európai bírálói — a mint egy kitűnő francia író helyesen jegyezte meg — rendesen nem elég figyelemben részesítették a külön-állami alkotmányok működését és hatását és elkerülte figyelmüket a külön-állami törvényhozások fontossága is. L. Boutmy, *Études de Droit Constitutionnel* (2. kiad.) 103—111. ll. „Jól mondták, hogy a foederalis alkotmánynak csaknem minden bevált intézkedését valamely külön-állam alkotmánya szolgáltatta vagy sugalmazta; csaknem minden be nem vált intézkedés olyan, a melyet, előzmény híján, az alkotmányozó gyűlés (Convention) maga volt kénytelen kigondolni.” Bryce, *American Commonwealth* I. (3. kiad.) 35. l. — Bryce könyvének egyik főérdeme, hogy először fedezte fel még azok előtt is, kik az amerikai intézményekkel már foglalkoztak,

A hatalmak megosztása különbözteti meg a foederalis kormányformát az unitariustól. — A foederalismusnak ama sajátsága, hogy a kormányzat tevékenységét mindenfelől korlátozni és az állam erejét egyenrangú, független hatalmak között felosztani szereti, azért érdemel különös figyelmet, mert ebben van a főkülönbség a foederalis rendszer (milyen az amerikai és a svájci) és az unitarius kormányrendszer között (milyen az angol vagy az orosz). Szoktuk ugyan mondani, hogy az angol alkotmány a hatalmak egyensúlyán alapszik és hogy szétválasztja a végrehajtó, a törvényhozó és a birói testületeket. E szóhasználatnak van is jelentősége. De e szavak értelme egészen más, midőn Angliáról van szó, és más, midőn az Egyesült-Államokról beszélünk. Az angol állam minden hatalma a birodalmi parlamentben összpontosul és a kormányzat minden ága a parlamenti despotismusnak van alávetve. Biráink függetlenek oly értelemben, hogy hivataluk állandó s hogy fölötte állanak a korona vagy a miniszterium közvetlen befolyásának; de a birói rend nem tart számot arra, hogy egy sorban álljon a parlamenttel, s parlamenti végzemény bármikor módosíthatja hatáskörét. Az ilyen törvény nem sértené e jogot. Ellenben a foederalis bíróság koordinálva van az elnökkel és a congressussal s ezek csak forradalom útján foszthatnák meg valamely jogosítványától. Viszont a végrehajtás és a törvényhozás nálunk önálló testületek, de nem oly értelemben, a milyenben az elnök önálló a congressus két házával

az Egyesült-Államok alkotmányának ama fővonásait, melyekkel szerzői a külön-állami kormányrendszerek jellemzetes tulajdonságait követték.

szemben. Az angol alsóház foglalkozik közigazgatási ügyekkel is, s a miniszteriumot tényleg ő helyezi hivatalba és tartja benne. A mai kabinet egy óráig sem maradna helyén, ha egy újonnan választott képviselőház megróná. Az amerikai elnök megtarthatja állását és gyakorolhatja igen fontos hivatalát még akkor is, ha legkeserűbb ellenségeinek van többsége a szenátusban és a képviselőházban. Szóval, az unitarismus az állam egész erejének egy látható souverain hatalom kezeiben való összpontosítását jelenti, akár parlament, akár czár e hatalomnak a neve. A foederalismus az állam erejének több egyenrangú, az alkotmányon alapuló és ettől korlátozott testület közötti megosztását jelenti.

A birói hatalom. — A hol, mint például Belgiumban vagy Franciaországban, hajlíthatlan alkotmány áll fenn, melynek intézkedéseinek a rendes törvényhozás útján változtatni nem lehet, ott meg kell küzdeni az alkotmánynyal össze nem férő törvényhozás elleni védekezés nehézségeivel. Minthogy a belga és a francia államférfiak nem gondoskodtak oly szerkezetről,¹ mely e célt megvalósítaná, azon következtetésre kell jutnunk, hogy ők az alkotmánytiszteletet erkölcsi és politikai sanctiók által kellően biztosítottak tartották, és hogy a parlamenti hatalom korlátozását inkább politikai elvi kijelentésnek tekintették, mint valóságos törvénynek. Mondják, hogy legalább hatvan év óta egyszer sem történt meg, hogy belga bíró alkot-

¹ L. azonban Florian, *De la révision des Constitutions*, 159—162. ll., a hol az állítatik, hogy a mai francia köztársaságban elég komoly biztosíték van az alkotmányellenes törvényhozás ellen.

mányellenesnek nyilvánított volna valamely parlamenti végzeményt. Már mondtuk, hogy nincs franczia bíróság, mely jogosultnak érezné magát figyelmen kívül hagyni az alkotmányellenes törvényt is, ha a nemzetgyűlés megszavazta, a *Bulletin des Lois* közzétette és a kormányhatalom támogatja; valószínű, hogy a franczia államférfiak abban a nézetben voltak, a milyenben Tocqueville kétségkívül volt, hogy ugyanis kisebb baj, ha a parlament az alkotmányt érinti, mintha a bíróságok a politikai viszályokba elegyednek. Szóval, Franciaország és Belgium unitarius alkotmány alatt élván, a törvényhozás nem-souverain jellege ott csak mellékes, nem lényeges tulajdonsága a kormányrendszernek. Foederalis rendszer alatt ez másképp van. Ott az alkotmány törvényes fensősége lényeges feltétele az államlétnek, s az Egyesült-Államok alapítójának dicsősége abban áll, hogy oly intézkedéseket találtak ki vagy fogadtak el, a melyek alatt az alkotmány nemcsak névleg, de tényleg is legfelső törvénye lett az országnak. Ezt azzal érték el, hogy egy nagyon egyszerű elvhez alkalmazkodtak és hogy megfelelő gépezetet találtak ki ezen elv megvalósítására.

Miképen gyakorolják a birói hatalmat. — Ezt az elvet világosan kifejezi az Egyesült-Államok alkotmánya. „Az Egyesült-Államok alkotmánya“, így szól a 6. cikk, „és az azzal összefüggésben hozandó törvények . . . az ország legfelső törvénye lesznek, melyek minden állam bíróságait kötelezik, még ha valamely állam alkotmánya vagy törvényei ellenkezőt tartalmaznának is.“¹ E szavak értelme világos. „A congressusnak és a külön-államok törvényhozásainak min-

¹ Egyesült-Államok alkotmánya, 6. cikk.

den törvénye, a különállamok alkotmányának minden rendelkezése, mely az Egyesült-Államok alkotmányával ellenkezik," így ír Kent kanczellár, „szükségkép érvénytelen. Ez kétségtelen, megállapított szabálya alkotmányjogi tudományunknak.“¹ Világos tehát minden bíró kötelessége, akár New-York állam bírása, akár az Egyesült-Államok legfelső törvényszékének tagja. Tartozik érvénytelennek tekinteni akár a congressusnak, akár a külön-állami törvényhozásoknak minden végzeményét, mely ellenmond az Egyesült-Államok alkotmányának. Hivatása épp oly világos, mint az angol bíróé, kinek a Great Eastern vagy más vasutttársaság alapszabályának érvényéről kell döntenie. Az amerikai bíró ítéletében engedelmeskedni köteles az alkotmánynak, épp úgy mint az angol bíró az esetre vonatkozó minden parlamenti végzeménynek.

Az alkotmány fensőségét a legfőbb ítélőszék biztosítja. — Ezt az elvet határozottan kimondani nagy dolog volt, de még nehezebb volt az a kérdés, miképen kell az elv uralmát biztosítani. Attól kellett ugyanis tartani, hogy a szövetségi kormánytól függő bírák a központi hatalom érdekében fogják csavarni az alkotmányt, míg a külön államok bírái ugyanígy fognak cselekedni az állami jogok és érdekek szempontjából. Ezt a feladatot a legfőbb ítélőszék és a szövetségi jogszolgáltatás (Federal Judiciary) alkotásával oldották meg.

A legfőbb ítélőszék szervezete és működése. — A legfőbb ítélőszék szervezetéről feladatunk szem-

¹ Kent, *Commentaries*, I. (12. kiad.) 314. l. v. ö. ugyanott: 449. l.

pontjából csak a következőket kell mondanunk. E bíróságot az alkotmány állította fel s azért egyenlő sorban áll az elnökkel és a congressussal; tagjai, épp úgy mint a szövetségi bíróság tanácsosai, elmozdithatlanok (*hold their places during good behaviour*), fizetésüket működésük tartama alatt leszállítani nem lehet.¹ A legfőbb ítélőszék a szövetség egész igazságügyi szolgálatának élén áll, s minthogy hatósági területe az alatta működő bíróságok útján az egész Unióra kiterjed, ítéleteit, a külön-állami közegek megkeresése nélkül, saját tisztviselői által hajthatja végre. A legfőbb ítélőszéknek elsőfokú hatásköre is van ugyan, de jelentősége felebbviteli minőségén alapszik; ugyanis az alkotmány magyarázatának kérdéseiben mint legfelső és végső fok vizsgálja felül az összes, akár szövetségi, akár külön-állami bíróságok határozatait. Legfelső magyarázója az alkotmánynak s ennél fogva véglegesen, mint felebbviteli bíróság, dönt abban a kérdésben, hogy a congressusnak vagy valamely állami törvényhozásnak végzeményei alkotmányszerűk-e vagy nem. A legfőbb ítélőszék helyzetét csak úgy érthetjük meg, ha arra gondolunk, hogy az Unióban kétféle bíróságok járnak el: a szövetségi alsó bíróságok, melyek az alkotmányon alapszanak, és külön-állami, pl. newyorki, massachusettsi bíróságok, melyeket az államok alkotmányai szerveztek és tartanak fenn; hogy továbbá a szövetségi és a külön-állami jogszolgáltatás sok esetben versenyez egymással, mert bár a szövetségi bíróságok hatásköre főkép oly esetekre terjed ki, melyek az Unio alkotmányából és törvényeiből merülnek fel, e hatáskört mégis gyakran

¹ Egyesült-Államok alkotmánya, 3. cz, 1., 2. szak.

a felek minősége is irányozza; és hogy, bár vannak esetek, melyekben külön-állami bíróság nem járhat el, mégis megtörténhetik, hogy az ilyen bíróság oly ügyeket lát el, melyek a szövetségi bíróság elé vihetők; ugyanis folyton ügyelnie kell arra, hogy valamely congressusi vagy külön-állami törvény megfelel-e az alkotmánynak. Abban, hogy a legfőbb ítélőszék felebbviteli bíróság, nincs semmi különös; de figyelmet érdemel az a körülmény, hogy felülvizsgáló hatásköre kiterjed a külön-államok legfelső bíróságainak ama határozataira is, melyek az Unio alkotmánya vagy a congressus törvénye körül forognak avagy ezeket magyarázzák. Az eseteket, melyekben a fél az állami bíróság határozata ellen az Unio legfőbb ítélőszékéhez felebbezhet, az 1789. szeptember 24-én kelt congressusi törvény állapítja meg, melynek 25. szakasza rendeli, hogy „a külön-államok legfelső rendes vagy equity-bíróságainak bármely ítélete vagy rendelete a jogban való tévedés czimén mindig a legfőbb ítélőszék elé vihető, ha valamely szerződésnek vagy az Egyesült-Államok törvényének, vagy ott gyakorolt valamely hatalomnak érvénye volt a külön-állami bíróság döntésének tárgya és e döntés az érvényesség ellen szól; vagy ha valamely külön-állami hatalom érvénye azon az alapon vonatott kétségbe, hogy ellenkezik az Egyesült-Államok alkotmányával, szerződéseivel vagy törvényeivel és a döntés az érvényesség mellett szól; vagy ha az Egyesült-Államok alkotmányában, szerződésében, törvényében vagy megbízásában foglalt valamely rendelkezés értelme volt kétségbe vonva és az ítélet kifejezetten az Unio hatalmára alapított jogczím, jog, kiváltság vagy kivétel ellen döntött.”¹ Ha

¹ Kent, *Commentaries*, I. (12. kiad.) 299., 300. II.

e rendelkezést műnyelvi sajátságaiból kivetkőztetjük, annak értelme a következő. Valamely állam, például New-York legfelső bírósága előtt perelő azon ügyfél, ki igényét vagy kifogását az alkotmányra vagy annak alapján hozott törvényre alapítja, a következő helyzetben van: ha javára szól az ítélet, nincs helye további felebbezésnek; ha az ítélet ellene dönt, felebbezhet az Egyesült-Államok legfőbb ítélőszékéhez. A jogász rögtön látja, mily bölcsen van kigondolva az a rendelkezés, hogy az államok bíróságait bátorítani kell az alkotmányt védő feladatok teljesítésében; hogy továbbá ez által a legfőbb ítélőszék az alkotmányt érdeklő kérdéseknek végleg ítélő bírójává lett.

Ne gondolja senki, hogy a bíróságok és utolsó fokban a legfőbb ítélőszék ritkán használja a törvényhozás alkotmányszerűségéről és az egyes hatóságoknak az alkotmány alapján gyakorolt hatalmáról való ítélkezés jogát; folyton él e jogával, s ezen az Unio polgárai épp oly kevésbé csodálkoznak, mint az angolok nem csodálkoznak a Queen's Bench-osztálynak oly ítéletén, mely egy vasúttársaság alapszabályát hatálytalannak nyilvánítja. Az amerikai bíróságok a legnagyobb fontosságú kérdésekben ítélték már. Kimondták, hogy a congressus elsőbbséget adhat az Egyesült-Államokkal szemben vállalt tartozásoknak;¹ hogy testületi jogokat adhat (incorporate) egy banknak;² hogy korlátlanul szedhet adókat s e tekintetben csak az alkotmányban meghatározott bizonyos egyenlőségi szabályokhoz van kötve. A bíróságok állapították meg, mily hatalmat gyakorol a congressus

¹ Kent, *Commentaries*, I. (12. kiad.) 244—248. ll.

² U. o. 248—254. ll.

a hadsereg fölött, hogy kinek van joga a parancsnokságra,¹ s hogy a congressusnak joga volt a secessionalis háború alatt papírpénzt kibocsátani.² Viszont a bíróságok épp oly erélyesen ellenőrizték a külön-államok hatalomkörét, a mint meghatározták az Egyesült-Államok jogait. A szövetségi bíróság az alkotmány ellen valónak nyilvánított minden *ex post facto* törvényt; minden törvényt, mely a külön-államból kivitt áruczikket bármi csekély vámmal is terheli; hatálytalannak jelentette ki azon külön-állami törvényeket, melyek a szerződések kötelező erejét gyengítették. Szóval, a szövetségi bíróságok óvták meg a jogrendet, tartották fenn a belkereskedést és a vagyoni jogok tiszteletét; másrészt egy újabb ítélet azt tanúsítja, hogy e bíróságok az alkotmánynyal egyezőknek tekintik és érvényben tartják ama törvényeket, melyek a magánvagyonnak a bírák nézete szerint a közérdekkel össze nem férő használatát tiltják.³ A bíróságok e hatalma, melylyel az alkotmányt mint köztörvényt érvényesítik s ez által a hatóságokat saját hatalomkörükben tartják, oly könnyedén és szabályszerűen gyakoroltatik, hogy ez bámulatba és zavarba ejtette a continentalis megfigyelőket. Ennek az a magyarázata, hogy az Egyesült-Államok bírái ellenőrzik ugyan az alkotmány működését, de azért tisztán bírói hivatást teljesítenek, mert mindig csak peres esetekben

¹ U. o 262—266. II.

² Story, *Commentaires on the Constitution* (4. kiad.) II. secs. 1116., 1117. L. Hepburn v. Griswald, 8 Wallace, 603, Dec. 1869 és Knox v. Lee, 12 Wallace, 457.

³ Munn v. Illinois, 4. Otto, Rep. 113. L. különösen Marshall C. J. ítéleteit a „The Writings of John Marshall upon the Federal Constitution“ cz. gyűjteményben (1839).

döntenek. A közönséges szójárás mondja ugyan, hogy a legfőbb ítélőszék congressusi törvényeket nyilvánít hatálytalanoknak, de ez tényleg nincs így. A bíróság sohasem mond közvetlenül véleményt valamely congressusi törvényről. Csak azt jelenti ki, hogy az adott esetben A.-nak nincs joga ítéletet kérni X. ellen; de ennek elbírálásával a bíróság kimondja azt is, hogy valamely congressusi törvényt nem kell számba venni, mert a congressus túllépte benne alkotmányos hatáskörét.¹

Az Egyesült-Államok alapítóinak valódi érdeme. — A ki azt hinné, hogy ez különbség nélkül való különbségtétel, csak azt árulná el, hogy nem igen jártas a politikai dolgokban és nem tudja, hogy nagyban emeli a bíróság tekintélyét, ha tisztán birói ítélkezésre szorítja működését. De némelyek, pl. Tocqueville, kik teljesen méltányolták az Uniót alapító államférfiak bölcseségét, talán mégis túlbecsülték eredetiségüket. Valódi érdemük abban állott, hogy az angol jogból reájok származott fogalmakat ritka ügyességgel alkalmazták az új viszonyokra. A kiben az angol eljárás hagyományai élnek, az nem is képzelhet jogrendet, melyben a bíró másról ítél, mint az előtte levő peres kérdésről. A ki valaha oly gyarmatban élt, melynek alkotmányába, a gyarmati törvények hatálya tekintetében, a titkos tanács is beleszólhat, az nem ütközhetett meg azon, hogy a bíróságok arra hatalmaztatnak fel, hogy per esetén oly törvényhozó testületek végzeményeiről mondhatnak ítéletet, a mely testületeknek hatáskörét az alkotmány épp úgy korlátozza, mint a gyarmati törvényhozásokat az angol alkotmány

¹ L. fentebb II. fej. 86. s k. II.

vagy parlament. A franczia jogász előtt, kiben a franczia parlament hagyományai élnek, talán mindez érthetetlen lesz; de az angol jogász könnyen meg fogja érteni, hogy a köztársaság alapítói a congressus törvényeivel úgy bántak el, mint az angol bíróságok egy alapszabálylyal s hogy, midőn a legfőbb ítélőszéket szervezték, talán az angol titkos tanács hatáskörére gondoltak. Még kétségtelenebb, hogy oly esetek állottak szemeik előtt, a melyekben a külön-államok bíróságai a külön-államok törvényhozásának némely végzeményét alkotmányellenesnek tekintették s ennél fogva érvénytelennek jelentették ki. Az első eset, melyben törvény alkotmányellenesnek mondott ki, állítólag 1786-ban fordult elő és Rhodes-Islandban történt, a hol akkor, és még azontúl 1842-ig is, II. Károly alkotmánylevele volt halályban. Az észak-carolinai bíróságok 1787-ben,¹ a virginiai bíróságok 1788-ban² mondtak ki törvényt érvénytelennek, holott az Egyesült-Államok alkotmánya csak 1789-ben fogadtatott el; a Marbury v. Madison-per pedig, melyben a legfőbb ítélőszék először foglalkozott az alkotmányszerűség kérdésével, 1803-ban dőlt el.³

De Amerika nagy államférfiai, ha eszméiket az angol jogból vették is, teljesen új irányban fejlesztették azokat s először készítvén oly alkotmányt, mely a szó szoros értelmében „az ország törvénye“, megteremtették a mai foederalismust. Mert a foederalis-

¹ Martin, 421.

² 1 Va. Cas. 198.

³ 1 Cranch, 137. A külön-állami bíróságoknak a törvényhozási végzeményeket alkotmány ellen valóknak nyilvánító régi gyakorlatáról Thayer barátomnak, a Harvard-egyetem tanárának, köszönöm az adatokat.

mus lényeges sajátosságai (az alkotmány fensősége, a hatalmak megosztása, a bírói hatalom) minden valóban foederalis államban, ha módosításokkal is, ismétlődnek.

Canada. — Nézzük csak Canadát. Az 1867-iki British North America Act bevezetése diplomatiái határozatlansággal úgy szól, hogy a mai dominium tartományai abbeli óhajukat fejezték ki, hogy egységes dominiummá alakíttassanak „oly alkotmány alatt, mely az elvekre nézve hasonlít az Egyesült *királyság* alkotmányához“. Ha ily bevezetéseknek egyáltalában az a céljuk, hogy a teljes igazságot megmondják, akkor a „királyság“ szó helyett az „államok“ szót kellett volna használni, mert kétségtelen, hogy Canada alkotmánya, lényeges jellemvonásaiban, az Unio alkotmányát követi. Ezt illetékes canadai bírálóim tagadják ugyan, de nézetem szerint alapos ok nélkül.¹ Az

¹ Röviden megmondhatom, miben különbözik felfogásom a canadai alkotmány jellegéről illetékes canadai bírálóim nézetétől. Ha a dominium alkotmányának foederalis jellegét tekintjük, abban kétségkívül az Egyesült-Államok alkotmányának másolatát, habár éppen nem szolgai másolatát, fogjuk felismerni. Jelen munkámban a canadai alkotmányt kizárólag mint foederalis kormányformát tárgyalom. Innen van, hogy a dominium kormányzatát az Unio kormányzatának mintájára alakítottak mondottam, a mely állításomat most is helyesnek tartom. Ha másrészt a canadai végrehajtó hatalmat az amerikaival hasonlítjuk össze, azonnal látni fogjuk, hogy a canadai kormányzat az Angliában fennálló parlamenti kabinetkormányzat rendszerének mintájára van alakítva és hogy az semmikép sem utánzata az amerikai elnök-kormányzatnak. Egyik barátom, ki jól ismeri a canadai intézményeket, azt mondja, hogy canadai bírálóim e szempontból fogják fel azokat s ez igazolja a dominium alkotmányának az 1867-iki British North America Act bevezetésében foglalt meghatározását. Az észrevétel helyes és becses, minek elisme-

Egyesült-Államok és Canada intézményei között persze nagy és nevezetes különbségek vannak. De az 1867-iki British North America Act rendelkezéseit olvasva látnunk kell, hogy szerzői folyton szemük előtt tartották az amerikai alkotmányt és hogy Canada, ha független ország volna, confoederatio lenne, melynek alkotmánya igen hasonlítana az Egyesült-Államokéhoz. Az alkotmány az ország törvénye; az 1867-iki British North America Act engedte csekély számú eseteken kívül az alkotmányt nem módosíthatja sem a dominium parlamentje,¹ sem a tartományi parlamentek,² hanem csak a brit parlament, souverain hatalmánál fogva.³ És ez nem azért van így, mert Canada függő ország. Victoria, épp úgy mint Canada, gyarmat; de a victorai parlament a korona hozzájárulásával megteheti azt, a mit a canadai parlament nem tehet: megváltoztathatja alkotmányát. A dominium területén belül az alkotmány, a szó legszorosabb értelmében, az ország változhatatlan törvénye. E törvényben azután természetesen feltaláljuk a hatalmaknak egyenrangú testü-

réseül a jelen könyv előbbi kiadásában használt némely kifejezéseket kissé módosítottam is.

¹ L. azonban British North America Act, 1867 (30 Vict. c. 3) s. 94, mely a dominium parlamentjének, ha valamely tartományi parlamenttel együttesen működik, jogot ad az 1867-iki British North America Act rendelkezéseit bizonyos mértékben megváltoztatni.

² Azonban a tartományi törvényhozásoknak joguk van a tartomány alkotmányát törvénnyel módosítani, „tekintet nélkül bármire [a mi British North America Act-ban foglaltatik], kivéve a kormányzó hivatalát“. L. British North America Act, 1867, s. 92.

³ A dominium alkotmányának birodalmi törvénnyel való módosításának esetét l. Parliament of Canada Act, 1875.

letek közötti megosztását,¹ bár a dominium kormányára és parlamentjére ruházott hatáskör, a tartományoknak fentartott hatáskörhöz mérve, kétségenkívül nagyobb, mint az, a melyet az Egyesült-Államok alkotmánya a foederativ kormánynak enged. Legvilágosabban nyilvánul ez a dominium kormányának azon jogában,² hogy megtagadhatja a tartományi végzemények megerősítését.³

A kormánynak e joggal való felruházása talán azért történt, hogy a törvényt magyarázat céljából ne kelljen a bíróságokhoz fordulni. A confoederatio alapítói, úgy látszik, valóban azt hitték, hogy „a dominium törvényhozó-testületei hatáskörének gondos megállapítása elejét veszi a központi és a helyi kormányok között előállható alkalmatlan és veszedelmes összeköttetéseknek”.⁴ De hogy a foederalismus természetének félreismeréséből eredő ez a remény hiú volt, mutatja a két testes kötetre terjedő gyűjtemény, mely a törvényhozási végzemények alkotmányszerűsége körül felmerült pereket közli, mutatja a dominium és a tartományok parlamentjeinek jogairól szóló ítéletek hosszú sorozata, a mely ítéleteket a dominium legfőbb ítélőszéke, a titkos tanács birói bizottsága hozta. Canadában, épp úgy mint az Egyesült-Államokban, a bíróságok szükségkép az alkotmány értelmezői lettek.

A svájcz szövettség. — A svájcz foederalismusban ismétlődnek, bár nevezetes eltérésekkel, az oczeánon túl létező foederalis alkotmánytan lényeges vonásai.

¹ British North America Act, 1867, secs. 91, 92.

² Ibid. secs. 56, 90.

³ Bourinot, *Parliamentary Procedure and Practice in the Dominion of Canada*, 76. l.

⁴ Ibid. 694. l.

Az alkotmány az ország törvénye s azt nem változtathatják meg sem a foederalis, sem a kantonalis törvényhozó-testületek; az alkotmány megosztja a hatalmakat a nemzeti kormány és a kantonok között s közvetlenül vagy közvetve megszabja és elhatárolja az uralma alatt álló összes hatalmak hatáskörét. A közös kormánynak a Svájcban, éppen úgy mint Amerikában, három közege van: a foederalis törvényhozás, a foederalis végrehajtó hatalom (Bundesrath) és a foederalis bíróság (Bundesgericht).

Nem volna itt helyén, részletesen leírni a sok érdekes és tanulságos sajátosságokat, melyek egyéni jelleget adnak a svájci foederalismusnak. De a jelen fejezet körébe esik az a megjegyzés, hogy a szövetség alkotmánya két igen fontos tekintetben különbözik az Egyesült-Államokétól.

Először is nem különíti el szabatosan — miként az amerikai és a canadai alkotmány — a kormányzat végrehajtói és birói osztályait; a végrehajtó hatalom „közigazgatási jog” czímén sok birói természetű teendőt lát el¹ s így például 1893-ig oly ügyeket is kezelt, melyek a vallási testületek jogait érintették.² A szövetségi gyűlés dönti el utolsó fokban a végrehajtás és a szövetségi bíróság illetékességére vonatkozó összes kérdéseket. E bíróság tagjait a szövetségi gyűlés választja, többnyire a közjog (Staatsrecht) kér-

¹ Constitution fédérale art. 113. Loi 27 juin 1874, art. 59. Dubs, *Das öffentliche Recht der schweizerischen Eidgenossenschaft* II. (2. kiad.) 90 l.

² Ezen ügyekben 1893-ig a döntés a szövetségstanács vezetése alatt a szövetségi gyűléshez tartozott; most a szövetségi bíróság illetékes. L. Dubs, II. 92—95. ll., Lewell, *Governments and Parties*, II. 217., 218. ll.

déseivel, foglalkoznak, és egy oly tapasztalt államférfiú mint Dubs, fájjalja, hogy a szövetségi bíróság hatásköre a magánjogra is kiterjed.¹ Ehhez véve, hogy a szövetségi bíróság ítéleteit a kormány hajtja végre, láthatjuk, hogy angol fogalmak szerint a svájci államférfiaknak nem sikerült a kormányzat igazságügyi teendőit elválasztani a kormányzat végrehajtási ügyeitől, holott ezt az amerikai államférfiak nagy sikerrel megvalósították; és láthatjuk azt is, hogy ez komoly hibája a svájci alkotmánynak.

Másodszor, ez az alkotmány a szövetségi bíróságot tényleg nem helyezi egészen egy rangba a szövetségi gyülekezettel. Ez a bíróság nem vonhatja kétségbe a szövetségi parlament megszavazta törvények vagy határozatok alkotmányosságát. Ebből azt lehetne következtetni, hogy a szövetségi gyűlés (nem úgy mint a congressus) souverain testület; de ez nincs így. A gyűlés végzeményeit a szövetségi bíróság azért tartozik alkotmányszerűknek tekinteni, mert maga az alkotmány majdnem lehetetlenné teszi, hogy a törvényhozó-testület megsértse. Alkotmányrevíziónak csak a svájci polgárok és a kantonok többségének beleegyezésével van helye s a népszavazás hatályon kívül helyezheti a szövetségi gyűlés elfogadta közönséges törvényeket is. A svájci gyűlés hatalma névleg azért nagyobb, mint a congressusé, mert tényleg gyengébb, mint a congressus. Mind a két esetben törvényhozó souverain áll a háttérben, ki ellenőrizheti a rendes törvényhozás működését; de a souverain hatalom a Svájcban sokkal könnyebben hozható mozgásba, mint Amerikában. Ha a souverain hatalom könnyen kiero-

¹ Constitution fédérale, art. 113. Dubs, II. (2. kiad.) 92—95. II.

szakolhatja akaratát, akkor önmagának tarthatja fenn a jogainak megóvására célzó tevékenységet; de ha, miként Amerikában, e hatalom csak ritkán és nehézségekkel mozdul meg, természetesen a bíróság lesz az alkotmányban biztosított jogok őrévé.

Összehasonlítás a foederalismus és a parlamenti souverainitás rendszere között. — A foederalis kormányformák közös jellemvonásainak jogi álláspontból való vizsgálata a foederalis kormányzat és a parlamenti souverainitás rendszerének értéke tekintetében oly következtetésekre vezet, melyek túlmennek a jogi érdekek körén.

A foederalismus gyengesége. — A foederalismus gyenge kormányzat.¹

¹ E gyengeség két forrásból származik: az első a hatalomnak a központi kormány és az államok közötti megoszlása; a második a hatalomnak a nemzeti kormány tagjai (elnök, szenátus) között való felosztása. A gyengeségnek előbbi forrása a foederalis rendszernek benső sajátsága; második forrása (legalább logikailag) nem benső sajátsága. Foederalis alkotmány alatt fogalmilag a nemzeti kormányzat egész hatalma egy személyben vagy testületben lehet egyesítve; de biztosak lehetünk, hogy a gyakorlatban a külön-államoknak az a félelme, hogy a központi kormányzat csorbíthatja külön-állami jogaikat, megakadályozza a hatalom ily összpontosítását.

Azon tételt, hogy a foederalis kormányforma gyenge kormányformát jelent, módosíthatja vagy ellensúlyozhatja annak megfontolása, hogy néha csak a foederalis rendszer teszi lehetővé több, különben nem egyesíthető közületnek egységes állammá tömörülését. A foederalis egyesülés lehet gyenge, de az adott körülmények között talán ez a lehető legerősebb.

A helvétiai köztársaság viszontagságai és bukása intő példaul szolgálhatnak arra, hogy többé-kevésbé független államokra nem szabad a politikai egységnek nagyobb mértékét erőszakolni, mint a milyent elbírnak.

Az állam hatalmának egyenrangú tényezők közötti megosztása szükségképen azon eredményre vezet, hogy e tényezők egyike sem gyakorol oly hatalmat, milyent unitarius alkotmányban a souverain. A korlátok és egyensúlyok ama rendszere, melylyel a közös kormány ereje a külön-államokéval szemben úgyszólván körül van árkolva, bizonyos erőpazarlást is szül. Ilykép a foederatio, ha hasonló erejű unitarius állammal keveredik harczba, mindig hátrányban lesz. Ezen okoskodás helyességét nem czáfolja meg sem az Egyesült-Államok, sem a Svájc példája. Az Uniót nem fenyegetik hatalmas szomszédok és nincs szüksége külpolitikára. Svájc csak alkotmányrendszerétől független körülmények folytán tarthatta fenn önállóságát, bár hatalmas és néha ellenséges nemzetek vették körül. Ezenkívül a svájci köztársaságot ama féltékenykedés is gyengíti, mely a foederalismus kísérője szokott lenni. Ilyen, hogy csak egy példát hozzak fel, az, hogy a végrehajtó hatalom minden tagjának más-más kantonhoz kell tartoznia.¹ Ez a szabály nagyérdemű államférfiakat rekeszthet ki a kormányzásból s így csökkentheti az állam erőit. Az angol ember kézzelfogható fonákságnak tekintene egy olyan törvényt, mely szerint a kabinet minden tagjának más-más grófságbelinek kellene lenni. És ezt az absurdumot kénytelenek eltérni a svájci politikusok. Egyike ez ama gyakori eseteknek, melyekben a foederalis érzelmeknek fel kell áldozni a közszolgálat érdekeit. Ezenkívül Svájc a demokrata foederalismusnak oly alakját uralja, mely az unitarianismus felé hajlik. Az alkotmánynak minden revíziója növeli a nemzet hatalmát a kantonok függet-

¹ Constitution fédérale, art. 96.

lenségének rovására. Ez kétségtelenül részben onnan van, hogy erősíteni akarják a nemzetet a kültámadás ellen. De talán más körülménynek is tulajdonítható. A foederalismus, mely meghatározza, tehát korlátozza, a közigazgatás minden ágának hatáskörét, nem kedvez a kormány beavatkozásának vagyis aktivitásának. Azért a foederalis kormány alig szolgálhatja a nemzeti közérdeket oly functiók végzésével, melyeket egyének is teljesíthetnek. A foederalis rendszer szempontjából előny lehet ez, de oly előny, a melyet a modern demokraták nem fognak elismerni. Nem képzelhetni érdekesebb példát arra, hogy egy nemzetben vagy nemzedékben ugyanazon időben a közvéleménynek mily ellentétes áramlatai uralkodhatnak, mint azt a tényt, hogy Angliában a foederalismusnak révedező bámulata karöltve jár az u. n. *laissez-faire* tanainak sokkal határozottabb ellenzésével. Oly rendszer, melynek célja a politikai *status quo* fentartása, nem tűri a társadalmi nagy újítások tervezését.

A foederalismus természetében van, hogy conservativismust hoz létre.

A foederalismus conservativismusa. — Ezen irányzatának két oka van. Láttuk, hogy a foederalis állam alkotmányának nemcsak irottnak, hanem merevnek is kell lennie, vagyis olyannak, melyet a törvényhozás rendes útján módosítani nem lehet. A foederalis intézmények lényegéhez tartozó ez a merevség majdnem szükségképen oly gondolkodást kelt a polgárokbán, hogy az alkotmánynak minden rendelete változhatatlan, úgyszólván szent. Az amerikai politika legcsekélyebb megfigyelése is mutatja, mily mélyen meggyökeresedett a nép képzeletében az a nézet, hogy az alkotmány a javíthatóság körén kívül álló dolog. Az

alkotmány változtatásának nehézsége conservativ érzületet szül s ez a nemzeti conservativismus egy további akadálya az alkotmány módosításának. A lordok háza századok óta létezik, az amerikai szenátus körülbelül száz év óta áll fenn; de sokkal könnyebb volna a lordok házát eltörölni vagy átváltoztatni, mint a szenátus szervezetét módosítani. Ehhez kell vennünk azt, hogy a foederalis alkotmány mindig általános elveket állít fel, melyek az alkotmányban levén kimondva, idővel babonaszerű tiszteletre tesznek szert s így, ha elméletileg nem is, de tényleg fedve vannak a változás és a bírálat ellen. Az amerikai gondolkodás egész fejlődését azon elv irányította, hogy a törvényhozás ne gyengítse a szerződések kötelező erejét. Hogy az ilyen szabály, ha az alkotmányban van kijelentve, mily conservativ eredményeket szül, azt megmérhetjük a következő elmélkedésből. Ha Angliának ilyenfajta a bíróságokat kötelező törvénye volna, az Irish Land Act alkotmányellenes és érvénytelen lett volna; az 1869-iki Irish Church Act, legalább részben, jogilag annyit érne, mint egy üres papiros és az angol parlament nem egykönnyen hozhatta volna az egyetemi reformról szóló törvényeket. Ha Anglia egyetlenegy olyan elvet tesz magáévá, a milyenek az Egyesült-Államok alkotmányában előfordulnak, ez — bátran mondhatjuk — az újabb parlamenti törvényhozás leg-hatalmasabb tevékenységét megakaszthatta volna.

A foederalismus legalis szelleme. — A foederalismus végül a legalismust jelenti, vagyis azt, hogy a bíróság túlnyomó tényező az alkotmányban, a népszellemnek pedig túlnyomó eleme a legalitás.

Hogy az olyan confoederatióban, a milyen az Egyesült-Államok, a bíróságok lesznek az alkotmányos intéz-

kedések sarkpontjává, magától értetődik. A souverainitás egy oly testületnél van, mely ritkán gyakorolja hatalmát s mely úgyszólván csak potentialiter létezik; az egyes törvényhozások csak alárendelt törvényalkotó testületek, melyek szorosán véve csak szabályzatok becikkelyezésére jogosítvák; a végrehajtó hatalom hatáskörét is korlátozza az alkotmány; az alkotmány magyarázóit a bírák. Ezek hivatása tehát mind a kormány, mind a törvényhozás hatáskörét meghatározni, döntésük felelősségteljes; miből következik, hogy a bíróság adott esetben nemcsak őre, hanem ura is az alkotmánynak.¹ Legjobb világításba helyezi a föde-

¹ Az „alkotmány ura“ kifejezést, mint túlzót, hibáztatták (Sidgwick, *Elements of Politics*, 616. l.) De e kitétele, bár kétségtelenül erős, kellő értelmében véve, azt hiszem, igazolhatom. Igaz, a mit Sidgwick barátom jól fejt ki, hogy a legfőbb ítélőszék tevékenységét korlátozza először az, hogy a bírák fegyelmi felelősség alatt állanak; másodsor az, hogy félnek a zavartól, melyet ítéletük előidézhet. E korlátokhoz egy harmadik, még hathatósabb korlát is járul. A legfőbb ítélőszék bíráinak számát a congressus szaporíthatja, döntéseinek pedig még elméletben sincs olyan praecedens jelentőségű erejük, mint az angol felsőház ítéleteinek; ha tehát a legfőbb ítélőszék ítéletei állhatatosan ellenkeznek az Unio kormányát ellenőrző párt felfogásával, ítélkezését meg lehet változtatni az által, hogy bírái oly tagokkal szaporíttatnak, kik osztoznak az uralkodó párt felfogásában. (L. Davis, *American Constitutions; the Relations of the Three Departments as adjusted by a Century*, (52—54. ll.) Bizonyára nem lehet tehát igazság szerint állítani, hogy a legfőbb ítélőszék az Egyesült-Államok souverainje. De nézetem szerint annyi igaz, hogy ez a bíróság adott esetben hozhat oly ítéletet, mely az alkotmány alkalmazását irányítja. Így például a Dred Scott perben az ítélet, és még inkább az eset eldöntésekor mondott bírói vélemények, határozott befolyással voltak arra, hogy a rabszolgatartók és az abolitionisták miképen értelmezzék az alkotmányt. Midőn e bíróságról azt mondtam, hogy „az alkot-

ralismusnak a birói testület kiemelkedő állásával való szoros kapcsolatát Svájc újabb története. A svájci államférfiak 1848-ban a *Bundesgericht*-nek sokkal kevésbé hatalmas állást akartak adni, mint a milyen az amerikai legfőbb ítélszéke. A szövetségi gyűlést tették azzá, a mi némely részben még ma is: végső felelőviteli bírósággá. De a viszonyok kényszere erősebb volt, mint a svájci állambölcseség; az 1874. évi revízió kibővítette a szövetségi bíróság hatáskörét.

A bíróság állásából származható veszélyek. — Abból a tényből, hogy a foederalis államban az alkotmány egész súlya a bíróságokra nehezedik, az a különös veszély állhat elő, hogy a bíróság nem tudja elviselni a reá mért terhet. Nincs ország, a melyben több gondot fordítottak volna egy fenséges, tekintélyes nemzeti bíróság alkotására, mint az Egyesült Államokban. Pedig Amerikában, a mint kimutattuk, az alkotmányt nem egyedül a legfőbb ítélszék őrzi,

mány ura“, nem volt szándékom azt vitatni, hogy rendkívüli vagy forradalmi hatalmat gyakorolhat. Kétségtelen az is, hogy a legfőbb ítélszéket döntéseinél az erőszakoskodásoktól való félelem is befolyásolhatja. Ez a félelem, elismerem, még a legkorlátlanabb kényurat is feshélyezheti elméleti jogainak teljes gyakorlásában. Nem is volt szándékom azt vitatni, hogy a legfőbb ítélszék, mely éppen nem souverainje az Egyesült Államoknak, hivatásában azon határokhoz sem volna kötve, melyek még a souverain hatalmat is korlátozzák. Annak mérlegelésénél továbbá, hogy a legfőbb ítélszék tényleg mennyire mehet az elméletileg reá ruházott hatalom gyakorlásában, meg kell jegyeznünk azt is, hogy alig képzelhető, miszerint e bíróság hatalmának, mondjuk alkotmányos korlátaírói való felfogását az amerikai polgárok nagy része nem helyeselné. Ha tehát az alkotmány értelmezésében a bíróság nézete eltérne az elnök vagy a congressus nézetétől, valószínű, hogy a bíróság nagy mértékben támaszkodhatik a nemzetre.

hanem az ország minden egyes bírása. És mégis kétségtelen, hogy a legfőbb ítélőszék alig bír megküzdni a reá mért feladattal. A *legal tender* (törvényes fizetési eszköz) kérdésében kelt eltérő döntései vagy a Munn v. Illinois ügyben hozott ítéleteinek sorozata mutatják, hogy utóvégre a legbecsületesebb bírák is csak becsületes emberek és ha politikai vagy államügyek eldöntését bizzák reájuk, rajtuk is erőt vesz a politikai érzület és az államérdek. Mihelyt az ilyen irányzatosság nyilvánvaló lesz, a bíróság elveszti erkölcsi tekintélyét és politikai szempontból igazolható határozatai is természetesen felháborodást és gyanút ébresztenek, hacsak nem állanak meg teljesen a törvény szempontjából is. És valóban állítják is az amerikai kritikusok, hogy a legfőbb ítélőszék mindig gyenge volt és ma is gyenge a reá mért teherre, és hogy mindig tehetetlennek bizonyult, ha valamely állammal ellentétbe jutott vagy a szövetségi kormány támogatására nem számíthatott. Ez a kritika arra mutat, hogy hiba van e nagy bíróság szervezetében. Ítéletei erőtlének, legalább az államokkal szemben, ha az elnök megtagadja végrehajtásukat. „John Marshall“, így szólt egy járatos adomá szerint Jackson elnök,¹ „kimondotta az ítéletet; hajtsa végre, ha tudja“. És az ítélet nem is érvényesült. De az Unio legrégibb kora óta ismétlődő e kritikák értékét nem szabad túlbecsülnünk.² A laikus könnyen

¹ L. W. G. Sumner, *Andrew Jackson American Statesmen Series*, 182 l.

² L. Davis, *American Constitutions; the Relations of the Three Departments as adjusted by a Century*. Davis úr határozottan azon a nézetben van, hogy a bíróságok hatalma az Unio alapítása óta úgy az Egyesült-Államokban, mint a külön-államokban folyton növekedik. L. Davis, *American Constitutions*, 55—57. ll.

összetéveszti a bíró nagyobb elővigyázatosságát a bíró gyengeségével. Az idegen megfigyelő legyen tekintettel arra is, hogy azon okok, melyek a foederatióban a legfőbb ítélőszékhez hasonló bíróságok alakítására vezetnek, annak végleg döntő hatalmát is létrehozzák. A legfőbb ítélőszék és az ehhez hasonló intézmények a föderalis szerződésnek oltalmazói, e szerződés állandósága pedig a külön-államok jogainak biztosítója. A ki a foederalis alkotmány fentartását óhajtja, annak azt kell kívánnia, hogy a szövetségi bíróságok ítéletei engedelmességre találjanak. Nem merész feltevés tehát, hogy, ha az Egyesült-Államok népe fen akarja tartani a foederalismus ellensúlyos rendszerét, végre is kényszeríteni fogja a központi kormányt, hogy támogassa a szövetségi bíróság tekintélyét. E bíróság kritikusai csaknem annyira mennek, hogy az amerikai népet közömbösnek állítják a külön-államok jogai iránt. Ez az állítás lehet igaz vagy nem; az ilyen dologról angol ember nem ítélni biztosan. De a szövetségi bíróságok működésének kritikája keveset bizonyít az intézmény ellen, ha nem mondhat egyebet, mint ama majdnem magától értetődő tételt, hogy a szövetségi bíráskodás hatálytalan és felesleges, ha az Egyesült-Államok tényleg megszűnnek foederatio lenni. Egyeséges köztársaságban a szövetségi bíróságnak nincs értelme.

Továbbá: a bírákat szükségkép valamely nem bírói hatalom nevezi ki; a hol pedig a kormány tevékenységét a bíróság ellenőrzi, ott ellenállhatatlan hajlandóság lesz oly bírákat nevezni ki, kiknek nézetei (lehet, hogy tisztességes okból) megegyeznek a végrehajtó hatalom nézeteivel. Blaine választása ellen erős okul hozták fel, hogy joga lesz négy bírót kinevezni, már pedig

az olyan politikus, ki vasutakkal áll összeköttetésben, valószínűleg oly embereket fog belevinni a legfőbb ítélőszékbe, kik a törvényt a kereskedelmi társaságok javára fogják értelmeezni. A vád talán alaptalan volt; de maga a vád ténye és hogy még „republikánusok” is kijelentették, hogy megjött az idő, mikor a „demokraták” nem lesznek többé kizárva az Egyesült-Államok bíróságából, világosan mutatja, hogy azon kétségtelen előnyök mellett, melyekkel az alkotmány kérdéseiben való döntésnek a bíróságokra ruházása jár, e rendszernek sajátszerű bajaival is kell számolni.

A foederalismus csak ott lehetséges, a hol a legalitás szelleme az uralkodó. — A föderalis rendszer csak oly közületekben lehet virágzó, melyek a törvényesség szellemétől vannak áthatva és megszokták a törvénytiszteletet. A politikai bölcseletnek nincs kétségtelenebb eredménye, mint ez a tétel. A foederalismus a peres eljárást teszi a törvényhozás helyébe, és csak jogtisztelő nép lesz hajlandó egy peres ügyben kelt ítéletet egy törvényczikkkel egyenértékűnek elfogadni. Az Egyesült-Államokban a foederalis rendszer azért vezetett oly páratlan sikerre, mert az Unio népe minden más nemzetnél jobban van telítve jogi eszmékkel. A külön-államok alkotmánya vagy a foederalis alkotmány rendeletei körül naponta merülnek fel alkotmánykérdések és azok folyton foglalkoztatják a bíróságokat. A polgárok ilykép constitutionalista nemzetté lettek. A nép érületét legmélyebben izgató kérdések is (milyen például a chinai bevándorlás) bírói ítéletekben találnak megoldást, melyekben azután a nép megnyugszik. Ezt a békességet, ezt az engedelmességet az amerikaiak annak köszönik, hogy öröklött jogi gondolkozásuknak forrása a common law vagyis

(ha szabad ily kifejezést használnom) a világ „legtörvénytisztább jogrendje“. Tocqueville már régen megjegyezte, hogy törvény- és igazságtiszttelel dolgában a svájcziaiak igen távol állanak az amerikaiaktól.¹ Az utóbbi negyven év eseményei talán azt mutatják, hogy kevésre becsülte a svájcziaiak törvénytiszttelejét. De a Svájc oly törvényekhez szokott, melyek nagy discretionarius jogokat adnak a végrehajtó hatalomnak és a melyek sohasem választották el teljesen a birói hatáskört a kormányzatitól. Azért a svájcz foederalismus csakugyan azon a ponton nem éri el célját, a hol ezt várni lehet: a birói hatalom ama teljes érvényesülésében, mely a tökéletes föderalis rendszer szükséges kelléke. De a svájcziaiak, bár a birói ítéletet nem tisztelik úgy mint az amerikaiak, mégis törvénytisztelő nemzet. Nem igen van állam, a hol a nép tömege oly nagy politikai befolyást engedne a bíróságoknak. Oly nép, mely nem tud megnyugodni az esetleg téves birói döntés véglegességében is, alig lehet hasznavehető tagja a foederalis államnak.²

¹ L. az alant 174—176. lapokon idézett helyeket.

² L. a Függelék VIII. jegyzetét: „A svájcz foederalismus“.

MÁSODIK RÉSZ.
A JOG URALMA.

NEGYEDIK FEJEZET.

A jog uralmának természete és általános értelme.

A jog uralma. — Anglia politikai intézményeit a norman hódítás óta minden időben két vonás jellemezte.

Az első: a központi parlament mindenhatósága vagyis a parlamentnek az egész ország fölötti, kétségbe nem vont fensősége. Történetünk régibb korszakában az államnak vagy a nemzetnek ez a fensősége a korona hatalmában nyert kifejezést. A király volt a jog forrása és a rend fentartója. Biróságaink ama szabálya, *tout fuit in luy et vient de luy al commencement*,¹ eredetileg egy valóságos, kétségtelen tény kifejezése volt. Ez a királyi fensőség ma azon parlamenti souverainitássá változott át, melylyel az eddigi fejezetekben foglalkoztunk.²

A második jellemvonás, mely az elsővel szoros kapcsolatban áll: a jog uralma vagy fensősége. Az angol államtannak ezt a sajátosságát jól fejezi ki a következő régi birósági mondás: *La ley est le plus haute inheritance, que le roy ad; car par la ley il même et toutes ses sujets sont rulés, et si la ley ne fuit, nul roy, et nul inheritance sera.*³

¹ Year Books, XXIV. Edward III; idézi Gneist, *Englisches Verwaltungsrecht*, I. 454. l.

² L. az I. Rész.

³ Year Books, XIX. Henry VI., idézi Gneist, *Englisches Verwaltungsrecht*, I. 455. l.

Értekezésünk jelen részében a jognak e fensőségével vagyis azzal fogunk különböző szempontokból foglalkozni, hogy miképen biztosítja az angol alkotmány az egyéni jogokat.

Idegen megfigyelők is jelezték a jog uralmát Angliában. — Az angol erkölcsök idegen megfigyelői, milyenek Voltaire, De Lolme, Tocqueville, Gneist, maguknál az angoloknál is jobban bámulták azt a tényt, hogy Európának alig van része, melynek kormányzata oly mértékben állana a jog uralma alatt, mint Angliáé; az angol szokások és érzületek jogszerűségének bámulata és csodálata sehol sem nyert találóbb kifejezést, mint Tocqueville iratainak egy érdekes helyén, a hol a törvényeket és szokásokat átható szellem tekintetében összehasonlítást tesz az 1836-iki Svájc és Anglia között.

Tocqueville a svájciaknak a törvény iránti tiszteletlenségéről, ellentétben Angliával. — „Svájcot — így ír — nem az Egyesült-Államokkal, hanem Angliával fogom összehasonlítani s állítom, hogy ha a két államot vizsgáljuk vagy csak felületesen nézzük is, meglepő különbségekkel fogunk találkozni. Egészben véve az angol királyságot sokkal republikánusabbnak tartom, mint a helvét köztársaságot.

„A főkülönbség az intézményekben és kivált az erkölcsökben van.

„1. Svájc legtöbb kantonjában a sajtószabadság egészen új dolog.

„2. Legnagyobb részükben még tökéletlenül van biztosítva a személyi szabadság; közigazgatási uton, különös alakszerűségek nélkül fogják el és tartóztatják le az embert.

„3. A bíróság általában nem egészen független.

„4. Az esküdtszék valamennyi kantonban ismeretlen.

„5. Több kantonban harmincznyolcz évvel ezelőtt a népnek még mi politikai jogai sem voltak; ilyenek Aargau, Thurgau, Tessin kantonok, valamint Zürich és Bern kantonok egyes részei.

„Fentebbi megjegyzésünk nemcsak az intézményekről áll, hanem még sokkal inkább az erkölcsökről.

„1. Svájc igen sok kantonjában nincs gyakorlatban a self-government, de a polgárok többségének érzéke sincs iránta. Válságok idején ellátják ugyan ügyeiket; de nem találni náluk a politikai jogokra való azt a vágyakozást, a közügyekben való részvételnek ama szükségét, mely az angolokat folyton nyugtalanítani látszik.

„2. A svájcziaiak visszaélnék a sajtó új szabadságával; lapjaik sokkal „forradalmiabbak“ és kevésbé praktikusak, mint az angol ujságok.

„3. A svájcziaiak az egyesülést oly szempontból látszanak felfogni, mint a francziák, vagyis forradalmi eszköznek tartják, nem pedig a jogsérelmek lassú, nyugodt orvoslási módjának. Az egyesülés mesterségében és az egyesülési jog gyakorlatában tapasztalatlanok.

„4. A svájcziaiknál nem találjuk a jogszolgáltatás iránti azon érzéket, mely az angolokat oly kiválóan jellemzi; a közvélemény a bíróságokat egy rangba helyezi a politikai gépezettel. A jogszolgáltatás iránti érzék és a bírónak a politikai ügyekbe való törvényes, békés bevezetése egy szabad népnek talán legjellemzőbb sajáttsága.

„5. Végre, a mi tényleg minden egyebet magában foglal, a svájcz ember lelkének mélyében nincs meg a *jognak* ama benső tisztelete, a legalitásnak ama

szeretete, az *erőszak* iránti azon ellenszenv, mely nélkül szabad népet képzelni sem lehet s a mely az idegent Angliában annyira meglepi.

„Röviden megmondom ezen benyomásaim összességét.

„A ki az Egyesült-Államokban megfordul, önkéntelenül és ösztönszerűen úgy át van hatva attól, hogy a szabadság intézményei, szeretete és szelleme olyképen beolvadtak az amerikai nép összes szokásaiba, hogy fel sem tudja fogni, miként létezhetik más, mint köztársasági kormányforma. Hasonlóképen nem képzelheti az ember, hogy az angolok más, mint szabad kormányforma alatt élhetnének. De ha Svájcban valami hatalom eltörölné a köztársasági alkotmányt, nem bizonyos, hogy a kantonok nagy részének népe, rövid átmeneti korszak után, könnyen meg nem nyugodnék a szabadság elvesztésében. A fentemlített két államban, nézetem szerint, a szabadság még inkább gyökerezik az erkölcsökben, mint a törvényekben. Svájcban, azt tartom, inkább a törvényeken alapszik, mint az erkölcsökön“.¹

Mi jelentősége van Tocqueville megjegyzésének a joguralom értelméről? — Tocqueville szavai két tekintetben érintik jelenlegi értekezésünk tárgyát. Világosan utalnak arra, hogy a jog uralma és túlnyomó hatalma vagyis fensősége az angol intézményeknek megkülönböztető jellemvonása. Továbbá reámutatnak nemzeti jellemünknek egy igen általános vonására, mely nagyon figyelemreméltó, de a melyet leírni nehéz. Látjuk, hogy Tocqueville nyilván zavarban van, midőn az angol életnek általa rögtön felismert egyik vonását

¹ L. Tocqueville, *Oeuvres complètes*, VIII. 455—457. II.

akarja jellemezni; elcseréli, összezavarja önkormányzati szokásainkat, rendszeretünket, jogtiszteletünket és jogászi gondolkozásunkat. Mindezen sajátságok, szorosán összeforrvan, megvannak bennünk, de tévedés volna azonosítani őket egymással. De ha még egy oly éleseszű bíráló, mint Tocqueville is, csak nehezen volt képes az angol élet egyik legkiválóbb sajátságát jellemezni: ebből bátran következtethetjük, hogy mi magunk is, midőn azt emlegetjük, hogy az angolok a jog szerint kívánnak kormányoztatni, hogy a jog fensősége az angol alkotmány egyik jellemvonása, — oly szavakat használunk, melyeknek reális jelentése van ugyan, de a melyeknek értelme a legtöbb ember előtt határozatlan, kétséges. Ha tehát teljes jelentősége szerint akarjuk méltatni azon eszmét, melyet „a jog uralma, fensősége, hatalma” szavakkal szoktunk kifejezni: előbb pontosan meg kell határoznunk, hogy mit értünk e kifejezések alatt, midőn az angol alkotmányra alkalmazzuk őket.

A jog uralmának hármias jelentése. — Midőn azt mondjuk, hogy az angol alkotmánynak egyik jellemvonása a jog uralma vagy fensősége, e kifejezésben három különböző, bár rokon fogalmat kapcsolunk össze.

A kormánynak nincs arbitrarius hatalma. — Először azt értjük alatta, hogy senkit sem lehet büntetni, vagyis testében vagy javaiban szenvedésnek alávetni, hacsak az ország rendes bíróságai, a törvény rendes útján meg nem állapították, hogy tüzetes törvénysértést követett el. Ebben az értelemben a jog uralma ellentétbe van helyezve az olyan kormányrendszerrel, melyben egyes hivatali személyek tag, arbitrarius vagy discretionarius kényszerjogokat gyakorolnak.

Mai különbség Anglia és a continens között. —

A mai angol ember első tekintetre talán csodálkozní fog azon, hogy a „jog uralmát“ (abban az értelemben, melyben e kifejezést most használjuk) az angol intézmények sajátszerűségének tekintik, holott az mai nap-ság nem valamely egyes nemzet sajáttságának, hanem a civilizált, rendezett államok közös tulajdonságának vehető. De még ha megfigyelésünkkel csupán a mai Európára szorítkozunk is, könnyen meg fogunk győ-ződni, hogy a „jog uralma“, még e szűk értelmében is, Angliának és azon államoknak sajáttsága, melyek, miként az amerikai Egyesült-Államok, angol hagyományokat örökölték. A végrehajtó hatalom minden continentalis államban sokkal terjedelmesebb discretionarius jogokat gyakorol a letartóztatás, ideiglenes fogság, kiutasítás és hasonló jogkorlátozások tekintében, mint a milyeneket az angol kormány jogosan igénybe vehet vagy tényleg gyakorol. Bizonyos újabb svájczai események, melyek, mellesleg szólva, meglepően igazolják Tocqueville ítéletét e nemzet jelleméről, arra intenek bennünket, hogy a hol discretio van, ott tere van az önkénynek is, és hogy a kormány discretionarius hatalma, a köztársaságban épp úgy mint a monarchiában, az alattvalók törvényes szabadságának bizonytalanságát jelenti.

Ellentét Anglia és a continens között a 18. században. — Ha azonban Európát csak azon állapota szerint ítéljük meg, a melyben 1889-ben találjuk, úgy mondhatni, hogy ott ma a törvény uralma csaknem épp oly jól meg van állapítva, mint Angliában és hogy a törvények ellen nem vétő magánembert, legalább ha politikába nem avatkozik, sem a kormány, sem más valaki nem igen fogja háborgatni. Innen van, hogy kissé

nehezen tudjuk megérteni, miért tekintik az idegek az angol alkotmány legmeglepőbb vonásának, sőt lényeges tulajdonságának azt, hogy sem a koronának, sem a kormánynak, sem más hatóságnak nincs *arbitrarius* hatalma.¹

Éppen nem fogunk ezen csodálkozni, ha visszapillantunk azon időkbe, mikor az idegen bölcselek méltatni és bámulni kezdték az angol alkotmányt. A tizennyolczadik században sok *continentalis* kormányzat éppen nem volt *oppressiv*, de nem volt *continentalis* állam, hol az ember biztosítva lett volna az *arbitrarius* hatalom ellenében. Nem annyira a kormányrendszer jósága és enyhése volt Anglia sajátja, hanem inkább kormányzatának törvényszerűsége. Mikor Voltaire, ki kora gondolkozásának képviselője volt, Angliába jött, uralkodó érzése nyilván az volt, hogy elhagyta a despotismus birodalmát és oly országba tért, melynek törvényei talán kemények, de a hol a jog és nem a szeszély kormányozza az embereket.² Volt is oka a különbséget érezni.

¹ „La liberté est le droit de faire tout ce que les lois permettent; et si un citoyen pouvait faire ce qu'elles défendent, il n'aurait plus de liberté, par ce que les autres auraient tout de même ce pouvoir.“ Montesquieu, *De l'Esprit de Lois*, Livre XI. chap. III.

„Il y a aussi une nation dans le monde qui a pour objet direct de sa constitution la liberté politique“. Ibid. chap. V. Ez a nép az angol.

² Les circonstances, qui contraignaient Voltaire à chercher un refuge chez nos voisins devaient lui inspirer une grande sympathie pour des institutions où il n'y avait nulle place à l'arbitraire. „La raison est libre ici et n'y connaît point de contrainte“. On y respire un air plus généreux, l'on se sent au milieu de citoyens qui n'ont pas tort de porter le front haut,

1717-ben a Bastilleba zárták egy oly költemény miatt, a melyet nem írt, a melynek szerzőjét nem ismerte és a melynek tartalmával nem értett egyet. Angol ember szemeiben még növeli e dolog furcsaságát az a körülmény, hogy a regens az egészet inkább tréfának tekintette s azzal gúnyolta a „Láttam“ satíra íróját, hogy oly börtönbe kerül, melyet „nem látott“. ¹ 1725-ben Voltaire-t, ki akkor hazájának irodalmi hőse volt, elemelték egy herczeg asztala mellől s a lakájok, nemes gazdájuk jelenlétében, elverték; ezért sem törvényes, sem becsületbeli elégtételt nem tudott kapni s mikor meggyaláztatását panaszolta, másodszor is a Bastilleba került. Ekkor lakott utoljára francia börtönben; de egész élete az önkényuralom elleni küzdelemben telt el és csak hirneve, simasága, roppant találékonysága s utóvégre gazdagsága mentették meg az időleges fogságnál sokkal keményebb büntetésektől. Voltaire végre is csak a számkivetés árán mentette meg életét és vagyonát. A ki látni akarja, mi rendkívüli jelenség volt a tizennyolczadik századbéli Angliában fennállott jogfensőség, olvasson oly műveket, a milyen *Morley* Diderot Élete. A francia Encyclopaedia megjelenése végett huszonkét éven át folytatott küzdelem nem volt egyéb, mint Franciaország legkiválóbb íróinak viaskodása gondolataik közölhetése végett. Nem tudom, mi mutatja inkább a francia kormány csökönyös önkényét: ama küzdelemnek súlyossága-e vagy sikere.

de marcher fièrement, sûrs qu'on n'eût pu toucher à un seul cheveu de leur tête, et n'ayant à redouter ni lettres de cachet, ni captivité immotivée.“ Desnoiresterres, *Voltaire*, I. 365. l.

¹ Desnoiresterres, I. 344—364. ll.

A király törvénykivülisége nem csupán oly kiválóan borzalmasfejedelmek sajátja volt, mint XV. Lajos; benső tulajdonsága volt az a franczia igazgatásnak. Általában azt hiszik, hogy XVI. Lajos nem volt kényúr, bizonyosan nem volt kegyetlen. De tévedés volna azt hinni, hogy a franczia monarchiában egészen 1789-ig a joguralomhoz csak távolról is hasonló állapot létezett. A Chevalier D'Eon örülete, üldöztetése és titkai mintegy száz évvel ezelőtt épp oly zajt ütöttek, mint napjainkban a praetendens csalárdságai. E dolgok emlékét nem érdemes fölleveníteni. De azért nem szabad felednünk, hogy 1778-ban — Johnson, Adam Smith, Gibbon, Cowper, Burke és Mansfield napjaiban, az amerikai háború idején és tizenegy évvel az États Généraux egybehívása előtt — egy vitéz katonatiszt és jeles diplomata egy még ma sem ismert bűnéért, bírói vizsgálat és ítélet nélkül, oly büntetést és meggyalázást szenvedhetett, melylyel a keleti despotismus hóbortos szeszélyének kínzásai is alig versenyezhetnek.¹

És ne higgyük, hogy a tizennyolczadik század vége felé a franczia kormányzat önkényesebb volt, mint más államoké. A ki ezt hiszi, egészen félre ismeri a continens akkori állapotát. Franciaországban a jognak és a közvéleménynek sokkal nagyobb súlya volt, mint Spanyolországban, az olasz államokban vagy a német fejedelemségekben. A kényuralom mindazon gonoszságai, melyek a franczia nagy birodalomra vonták a világ figyelmét, még csúfabb alak-

¹ Jellemző, hogy a király még az États Généraux egybehívása után is nyilván vonakodott a „lettres de cachet“ utján gyakorolt jogairól lemondani. L. „Déclaration des intentions du Roi,“ art. 15. Plouard, *Les Constitution françaises*, 10. l.

ban megvoltak oly államokban, melyekben a baj, bár sokkalta nagyobb volt, nem keltett figyelmet. A francia fejedelem zsarnokságát súlyosabban bírálták, mint egy sereg apró kényúr törvénytelenégeit; nem azért, mintha a francia király más koronás főknél önkényesebben uralkodott volna, hanem azért, mert egy oly kiváló nemzet, mint a francia, különös igényekkel látszott bírni a szabadságra, és mert a régi francia királyság tipikus képe volt a despotizmusnak. Ez teszi érthetővé a lelkesült örömjajt, melylyel Európa a Bastille ledőlését üdvözölte. Mikor bevették, nem volt benne tíz fogoly; ugyanakkor százával szilárdultak az adósok az angol fogházakban. És mégis egész Anglia oly tüzes ujjongással fogadta a francia nép győzelmét, hogy azt századunk angoljai első tekintetre alig fogják érthetőnek találni. Mélyebb elmélkedés megmagyarázza, mi okozta e hangulatot, melyben akkoriban a civilizált világ szélében osztozott. A Bastille a törvénytelen hatalomnak látható jelképe volt. Bukása méltán keltette azt az érzületet, hogy Európa többi részeire is bekövetkezett a jog uralma, mely Angliában már fennállott.¹

A rendes bíróságok kezelte rendes törvé-

¹ Hogy miképen éreztek az angolok a francziák szolgáláról, erre nézve l. Goldsmith, *Citizen of the World*, III. k. IV. levél. U. o. XXXVII. levél, 143. l., olvasható ama két tény szembeállítás, hogy lord Ferrerst kivégezték, míg egy francia nemes ember büntetlenül gyilkolhatott, mert rokonságban volt a királyi családdal. Európa általános érzelmeiről l. Tocqueville, *Oeuvres complètes*, VIII. 57—72. ll. A jog uralma ebben az értelemben azt jelenti, hogy a koronának vagy szolgálóinak nincs joguk bűnmentességet adni. L. Bill of Rights, Preamble 1, Stubbs, *Select Charters* (2. kiad.) 523. l. V. ö. Miller v. Knox, 6 Scott, 1; Attorney-General v. Kissane, 32 L. R. Ir. 220.

nyeknek mindenki alá van vetve. — Ha „a jog uralmá”-ról, mint hazánk egyik jellemző intézményéről beszélünk, ez alatt másodszor¹ azt értjük, hogy itt nemcsak senki sem áll a törvény fölött, de hogy minden ember, tekintet nélkül rangjára vagy állására, az ország közönséges törvényének van alávetve s a közönséges bíróságok elé állítható.

Anglia a legvégső következményekkel elfogadta a törvény előtti egyenlőség eszméjét vagyis azt, hogy a polgárok összes osztályai a közönséges bíróságoktól kezelt ugyanazon törvénynek vannak alávetve. Nálunk minden tisztviselőt, a miniszterelnöktől le a közrendőrig vagy az adószedőig, az a felelősség terheli jogilag nem igazolható tetteiért, mint minden más polgárt. Gyűjteményeink telve vannak oly esetekkel, melyekben köztisztviselők állottak a bíróság előtt és mint közpolgárok ítéltettek büntetésre vagy kártérítésre oly cselekményekért, melyeket hivatali hatáskörükben, de törvényes hatalmuk túllépésével követtek el. A gyarmat kormányzója,² az államtitkár,³ a katonatiszt,⁴ az alantas tisztviselők, még ha feljebbvalóik parancsát teljesítik is, épp úgy felelnek a törvénnyel ellenkező tetteikért, mint a magán-, nem hivatalos személy. A tisztviselők, pl. a katonák⁵ vagy az állami egyház papjai, Angliában épp úgy mint másutt, oly törvények alatt állanak ugyan, melyek a nemzet egyéb osztályaira nem vonatkoznak, és bizonyos esetekben oly

¹ Első értelmét l. fentebb 171. l.

² Mostyn v. Fabregas, Cowp. 161; Musgrave v. Pulido, 5 App. Cas. 102; Governor Wall's Case, 28 St. Tr. 51.

³ Entick v. Carrington, 19 St. Tr. 1030.

⁴ Phillips v. Eyre, L. R. 4 Q. B. 225.

⁵ A katonák jogi helyzetéről l. alant a VIII. és IX. fejezeteket.

biróságok elé állíthatók, melyek polgártársaik fölött nem ítékeznek, s különösen a tisztviselőket némely tekintetben oly törvények kormányozzák, melyeket hivatali jognak lehet nevezni; de ez éppen nincs ellentétben azon elvvel, hogy Angliában mindenkinek az ország törvénye parancsol. Mert a katonának vagy a papnak, állásánál fogva, más törvényes kötelességei is vannak ugyan, mint más embereknek, de ezzel nem menekül a polgár rendes kötelességei alól.

Különbség e tekintetben Anglia és Franciaország között. — Az angol ember hajlandó lesz azt képzelni, hogy a jog uralma (abban az értelemben, melyben e kifejezést itt használjuk) az összes civilizált társadalmak közös tulajdonsága. De e feltevés téves. A tizennyolczadik század vége felé Európa legtöbb nemzete meghaladta ugyan azt a fejlődési fokot, melyből Anglia már a tizenhatodik század vége előtt kiemelkedett, hogy ugyanis a nemesek, a papok és mások szembeszállhattak a törvénnyel; de még ma is távolról sem az összes continentalis államokról igaz, hogy ott mindenki ugyanazon törvénynek van alávetve, vagy hogy a biróságok fensősége az egész államra kiterjed. Ha Franciaországot vesszük a continentalis állam typusának, úgy a dolog lényegére nézve határozottan mondhatjuk, hogy a tisztviselők (kik alatt az állam szolgálatában levő összes személyeket értjük) hivatali minőségükben meg vannak védve az ország köztörvénye ellen, ki vannak véve a közbiróságok illetékessége alól és sok tekintetben egyedül a hivatali testületek szolgáltatta hivatali jognak vannak alávetve.¹

¹ A joguralom és a külföldi közigazgatási jog (droit administratif) közötti különbségről l. a XII. fejezetet.

Az alkotmányjog általános szabályai az ország közönséges jogának folyományai. — A „jog uralma“ vagyis a törvényesség szellemének túlnyomó volta, még egy harmadik értelemben is az angol államrend sajátosságának tekinthető. Mondhatjuk, hogy az alkotmányban azért uralkodik a jog, mert az alkotmánynak általános elvei (pl. a személyes szabadság, a nyilvános gyülekezés joga) nálunk birói döntések eredményei, melyek az egyéni jogoknak vitássá vált eseteiben keletkeztek; ¹ holott sok külföldi alkotmányban az egyéni jogoknak olyan a milyen biztosítéka az alkotmány általános rendelkezésein alapszik.

Ebből áll, legalább részben, az a tény, melyet egy járatos, de félrevezető tétel általánosságban mond ki, hogy ugyanis „az alkotmány nem készült, hanem termett“. Ez a mondás, szó szerint véve, absurdum. „A politikai intézmények — e tény néha nem vétetik figyelembe — az emberek művei, eredetüket és néha egész létüket az emberi akaratnak köszönik. Az emberek nem készen megteremve találták őket egy szép nyári reggelen. Nem is hasonlítanak a fához, mely ha el van ültetve, „nő“, míg az emberek „szunnyadoznak“. Életük minden szakában az ember tudatos munkája teszi őket azzá, a mik.“ ²

Mindamellett az a tétel, hogy az alkotmány úgyszólván önkéntelen termék, mely oly szoros kapcsolatban áll a nép életével, hogy alig tekinthetjük az

¹ V. ö. Calvin's Case, 7 Coke, Rep. 1; Campball v. Hall, Cowp. 204; Wilkes v. Wood, 19 St. Tr. 1153; Mostyn v. Fabregas, Cowp. 161. A parlamenti jogdeklaratiók, milyen a Petition of Right és a Bill of Rights, bizonyos rokonságban vannak a birói döntésekkel.

² Mill, *Representative Government*, 4. l.

emberi akarat és működés eredményének, laza és határozatlan módon bár, de mégis azt a tényt emeli ki, hogy némely kormányzati alakulatok, közöttük az angol alkotmány is, nem egy csapásra jöttek létre és nem a közönséges értelemben vett törvényhozásnak készítményei, hanem az egyéni jogok érdekében a bíróságok előtt folyt küzdelmek gyümölcsei. Szóval, alkotmányunk birócsinálta alkotmány és magán viseli a birócsinálta jognak összes jó és rossz jellemvonásait.

Különbség az angol és a külföldi alkotmányok között. — Ebből nevezetes különbségek állanak elő az angol alkotmány és a legtöbb külföldi alkotmányok közt.

Az angol alkotmányban hiányzanak ama jogkijelentések és jogmeghatározások, melyeket az idegen alkotmányszerzők annyira kedvelnek. A mi elveket az angol alkotmányban találunk, azok, miként a birói törvényhozás összes megállapításai, csak a birói ítéletekből és kijelentésekből vagy egyes panaszokat orvosló törvényekből vont generalisatiók, mely utóbbiak igen hasonlítanak a birói ítéletekhez, sőt tényleg nem egyebek, mint a „parlamenti legfőbb ítélőszék” döntései. Ugyanezt más módon így fejezhetjük ki: Oly államban, milyen pl. Belgium, hol az alkotmány egy törvényhozási végzemény alkotása, az egyéni jogoknak az alkotmányhoz való viszonya nem olyan mint Angliában, hol maga az alkotmány is törvényes döntéseken alapszik. Belgiumról, a rendszeres törvényhozás útján készült alkotmánynyal bíró államok típusáról, joggal mondhatjuk, hogy ott az egyéni szabadsághoz való jogokat az alkotmány adja meg és biztosítja.¹ Angliában az egyénnek a személyes sza-

¹ L. alant 195. s k. II.

badsághoz való joga az alkotmánynak része, mert e jogot a bírói döntvények biztosítják és a *Habeas Corpus*-törvények csak kiterjesztették vagy megerősítették. Ha a logika formuláit jogi tárgyakra lehet alkalmazni, a belga és az angol alkotmány ebbeli különbségét úgy fejezhetjük ki, hogy Belgiumban az egyéni jogok az alkotmány elveiből vont deductiók, míg Angliában az alkotmánynak u. n. elvei a bíróságoknak egyes emberek jogairól szóló ítéletei alapján készült inductiók vagyis generalisatiók.

Ez természetesen csak alaki különbség. A szabadság Belgiumban épp oly biztos, mint Angliában. Ily körülmények között egészen egyre megy, akár azt mondjuk, hogy az emberek azért nem forognak az önkényes letartóztatás veszélyében, mert a szabadságot az alkotmány biztosítja, akár azt, hogy a szabadság joga — vagyis az önkényes letartóztatás elleni oltalom — része az alkotmánynak, mert a közönséges jog biztosítja. De ha e tisztán alaki különbségnek — mindig feltéve, hogy az egyéni jogok tényleg biztosítvák — magában véve nincs is fontossága: mégis az, hogy a személyes szabadsághoz vagy a vallásgyakorlathoz való jog valószínűleg megvédve marad-e, nagyrészt attól függ, vajjon azok, kik hazájuk alkotmányát tudatosan vagy öntudatlanul alakítják, a jogoknak meghatározására, kijelentésére fektetik-e a főszólyt, avagy arra-e, hogy a jogok érvényesítésének és biztosításának eszközeiről kell gondoskodni. Már pedig a külföldi alkotmányszerzők többnyire a jogok kijelentését tették előtérbe. Sok esetben nem is érheti őket ezért szemrehányás. Eljárásukat többnyire a viszonyok kényszere és az a felfogás szülte, hogy a törvényhozónak természetszerű és igazi feladata általános

jogszabályok kijelentésében áll. De a történelem bizonyítja, hogy a külföldi alkotmányszerzők, a jogok meghatározásával vesződve, nem voltak kellő figyelemmel arra, hogy a megállapított jogok érvényesítésének eszközeiről is okvetlenül gondoskodni kell. Az 1791-iki alkotmány kijelentette a lelkiismeret, a sajtó, a nyilvános gyülekezés szabadságát, a tisztviselők felelősségét;¹ de nincs a világtörténelemnek korszaka, a mikor e jogok, együtt és egyenként, annyira bizonytalanok, sőt mondhatni, nem is létezők lettek volna, mint a francia forradalom tetőpontján. Azt is méltán kétségbe vonhatná az ember, hogy e jogok és szabadságok nagy része még ma is oly jól van-e megvédve a francia köztársaságban, mint az angol monarchiában. Ellenben az egész angol alkotmányon a jog és a jog érvényesítése közötti ama válhatlan kapcsolat vonul végig, mely a bírói törvényhozásnak erőssége. Az a közmondás: *ubi jus ibi remedium*, e szempontból mégis csak több egy tautolog tételnél. Az alkotmányjogra alkalmazva azt jelenti, hogy azon angol emberek, kik az alkotmánynak nevezett bonyolalmas törvény- és intézménysorozatot létesítették, figyelmüket inkább az egyes jogok érvényesítésének eszközeire vagyis (a mi ugyanazon dolognak más szempontból való látása) meghatározott jogtalanságok elhárítására irányozták, mint arra, hogy az ember vagy az angol ember jogait kihirdessék. A *Habeas Corpus*-törvények nem mondanak ki elvet és nem definiálnak jogokat, de gyakorlati szempontból többet érnek, mint a személyi szabadságot biztosító akárhány alkotmányszakasz. És ne higyjük, hogy a jogok és

¹ L. Plouard, *Les Constitutions françaises*, 14—16. ll.

jogorvoslatok eme kapcsolata, mely az angol intézményeket átható jogi gondolkozáson alapszik, nem fér össze az írott alkotmánynyal, sőt a jogoknak az alkotmányban való meghatározásával is. Az Egyesült-Államok alkotmánya és az amerikai külön-államok alkotmányai írott vagy nyomtatott okmányokba vannak foglalva és jogkijelentéseket is tartalmaznak.¹ De Amerika államférfiai páratlan ügyességgel gondoskodtak az alkotmányokban elismert jogok biztosításának eszközeiről is. A jog uralma az Egyesült-Államoknak épp oly jellemvonása, mint Angliának.

Az a tény, hogy sok külföldi államban a személyi vagyis a személyes szabadsági jogok az alkotmányon alapulnak, holott Angliában az alkotmánytörvény alig egyéb, mint generalisatiója ama jogoknak, melyeket a bíróságok az egyéneknek biztosítanak, egy további fontos következménnyel is jár. Az alkotmánybiztosította általános jogokat fel lehet függeszteni és ez a

¹ A Petition of Right, a Bill of Rights, valamint az amerikai Declarations of Rights oly általános elvek kijelentését foglalják magukban, melyek hasonlítanak ama kijelentésekhez, melyeket a külföldi alkotmányszerzők és különösen az 1789-iki híres *Déclaration des droits de l'homme et du citoyen* ismernek. De az angol vagy az amerikai kijelentések és a külföldi jogkijelentések, minden látszólagos hasonlatosság mellett, alapjukban véve inkább ellentétesek, mint hasonlóak. A Petition of Rights és a Bill of Rights nem annyira jogkijelentések a szó külföldi értelmében, mint inkább a korona igényeinek és praktikáinak elítélése, melyek egyúttal törvényellenieknek nyilvánítatnak. A híres két okiratnak majdnem minden tétele a koronának a felségjog czimén igényelt vagy gyakorolt valamely jogát tagadja meg. Az amerikai kijelentésekben a continentalisokhoz hasonló nyilatkozatok is vannak. A XVIII. századbeli eszmék termékei azok; de úgy hiszem, hogy céljuk: a törvényhozás működésének az alkotmány útján való ellenőrzése.

külföldön folyton meg is történik. E jogok úgyszólván a közönséges jog és eljárás körén kívül állanak, ezektől függetlenek. A belga alkotmánynak az a kijelentése, hogy a személyes szabadság „biztosittatik“, arra mutat, hogy ott a személyi jogokat egészen másképp fogják fel, mint az angol jogászok. Mi alig mondhatjuk, hogy az egyik jogunk erősebben van biztosítva, mint a másik. Az önkényes letartóztatás elleni biztonság; a vélemény szabad nyilvánításának joga oly értelemben, hogy annak egyedüli következménye a rágalmozó, lázító vagy istenkáromló nyilatkozatért járó pénz- vagy más büntetés; a tulajdon élvezetének joga: mindez az angol ember felfogása szerint egy és ugyanazon alapon, az országos jogon nyugszik. Az olyan mondást, hogy az alkotmány a jogok valamely osztályát erősebben „biztosítja“, az angol ember fonák, értelmetlen beszédnek tartana. A belga alkotmányban határozott értelme van e mondásnak. Azt jelenti, hogy oly törvényt, mely a személyes szabadságot korlátozza, csak az alkotmánynak az e célra megállapított módon¹ való megváltoztatásával lehet hozni. De most nem ez érdekel bennünket. Reánk nézve az a körülmény fontos, hogy ott, a hol a személyes szabadság joga az alkotmányban kimondott elven sarkal, könnyen felbukkan az a gondolat, hogy ezt a jogot el is lehet venni vagy fel lehet függeszteni. A hol ellenben a személyes szabadság joga az alkotmány része, mert az ország közönséges jogában gyökeredzik: ott ama jogot a nemzet intézményeinek és erkölceinek teljes felforgatása nélkül nem lehet lerontani. A *Habeas Corpus*-törvény felfüggesztésének

¹ L. fentebb 113. s k. ll.

nevezett végzemény bizonyos hasonlatosságot mutat ugyan azzal, a mit a külföldön „az alkotmányos biztosítékok felfüggesztése” nevén ismernek; de az, mindent összevéve, távolról sem jelenti azt, a mit népies neve mondani látszik, és bár eléggé súlyos rendszabály, tényleg nem egyéb, mint a személyes szabadság védelmére szolgáló egy külön jogorvoslatnak felfüggesztése. A Habeas Corpus-törvény fel lehet függesztve és az angolok mégis élvezhetik majdnem összes polgári jogaikat. Minthogy az alkotmány a jog uralmára van alapítva, az alkotmány felfüggesztése, a mennyiben ilyesmi képzelhető, nálunk egyenesen a forradalmat jelentené.

A joguralom jelentéseinek összegezése. — Ama „joguralom”-nak tehát, mely alkotmányunknak egyik alapelve, hármias jelentése van, vagyis három szempontból nézhető.

Jelenti először: a közönséges jognak abszolút fensőségét szemben az arbitrarius hatalommal; kizár a kormány részéről minden önkényt, kiváltságot, sőt még tág arbitrarius hatalmat is. Az angolokat a jog, és csakis a jog kormányozza. Nálunk büntetik az embert a törvénytértésért, de más miatt nem lehet büntetni.

Jelenti másodszor: a törvény előtti egyenlőséget, vagyis azt, hogy minden ember a rendes bíróságok kezelte közönséges jog alá tartozik. Ebben az értelemben a „joguralom” kizárja annak lehetőségét, hogy a tisztviselők vagy mások kivétessenek a többi polgárokat kötelező jog iránti engedelmesség vagy a rendes bíróságok illetékessége alól. Nálunk nem képzelhető intézmény, mely lényegében a franczia „közigazgatási jog” (droit administratif) vagy a „közigazgatási bíró-

ság“ (tribunal administratif) intézményének felelne meg.¹ A külföldi államokban divó „közigazgatási jog“ azon felfogáson alapszik, hogy az olyan ügyek vagy viták, melyek a kormányt vagy tisztjeit érintik, nem tartoznak a polgári bíróságok hatáskörébe s azokat külön, többé-kevésbbé hivatali testületekkel kell ellátatni. Ez az eszme az angol jogban teljesen ismeretlen; ellenkezik az hagyományaink és szokásaink alapjaival.

Használhatjuk végül a „joguralom“ szót formula gyanánt annak kifejezésére, hogy nálunk az alkotmányjog vagyis ama szabályok, melyek a külföldi államokban rendszerint az alkotmány-kódexbe vannak felvéve, nem forrásai, hanem folyományai a bíróilag körülírt és elismert egyéni jogoknak; szóval: a magánjog elveit nálunk a bíróságok és a parlament olykép fejlesztették, hogy megjelölték a korona és szolgálóinak helyzetét. Az alkotmány tehát az ország közönséges jogának eredménye.

A joguralom befolyása az alkotmány fő tételeire. — De a joguralom természetének általános meghatározásával nem sokra megyünk. Ha tudni akarjuk, mit jelent ez az elv valósággal, minden alakjaiban és fejleményeiben: akkor az alkotmánynak néhány főbb szabályaiban kell nyomait felkutatnunk. Ennek az lesz legcélszerűbb módja, ha gondosan vizsgáljuk, miképen intéztetnek el az angol jogban a következő tárgyak: a személyes szabadság joga,² a szabad vitatkozás joga,³ a nyilvános gyülekezés

¹ L. a XII. fejezetet.

² V. fejezet.

³ VI. fejezet.

joga,¹ a hadi törvény alkalmazása,² a hadsereg jogai és kötelességei,³ az államjövedelem beszedése és kiadása,⁴ a miniszterek felelőssége.⁵ Mutatni fogja továbbá az Angliában fennálló joguralom valódi természetét, ha azt szembeállítjuk a *droit administratif* vagyis a több continentalis államban létező közigazgatási jognak fogalmával.⁶ Mindezen kérdésekkel egymásután fogunk foglalkozni. De emlékezik talán az olvasó, hogy jelen értekezésemnek nem az a feladata, hogy részletesen, kimerítően ismertesse pl. a *Habeas Corpus*-törvényeket vagy a személyi szabadságot oltalmazó többi végzeményeket. Egyedüli célja kimutatni, hogy az alkotmányjognak most felsorolt legfontosabb darabjai, alkotmányunknak úgyszólván „cikkelyei”, országos jogunknak Anglia összes intézményeiben érvényesülő fensőségét uralják és hogy ezen uralom természetének megvilágítására alkalmasak. Ha valaha, a távol jövőben, alkotmányjogunk kodifikáltatnék, a felsorolt tárgyak mindegyike a kódex egyes cikkelyeiben intéztetnék el. Nagy részük már fel is van dolgozva külföldi államok írott alkotmányaiban, különösen a belgában, mely, mint már említők, fényesen összefoglalta az angol alkotmánytan vezérelveit. Czélszerű lesz tehát néha azon módszert követnünk, hogy tárgyunkat a belga, esetleg más alkotmánynak idevágó, például a személyes szabadságra vonatkozó rendelkezéseivel világítjuk meg, vizsgálván, hogy az abban

¹ VII. fejezet.

² VIII. fejezet.

³ IX. fejezet.

⁴ X. fejezet.

⁵ XI. fejezet.

⁶ XII. fejezet.

foglalt szabály mennyiben van Angliában elismerve, és ha igen, miképen tartják fenn és érvényesítik azt bíróságaink. Alkotmányjogunk hiányos ismeretének egyik oka az, hogy jogunkat nagyon is ritkán hasonlítjuk össze más államok alkotmányszabályaival. Itt is, mint mindenütt, a megértésnek egyik főeszköze az összehasonlítás.

ÖTÖDIK FEJEZET.

A személyes szabadság joga.

A személyes szabadság biztonsága a belga alkotmány szerint. — A belga alkotmány hetedik cikke oly elveket állít fel, melyek Angliában régen érvényben vannak. A szembeállítás oly érdekes világításban mutatja az angol alkotmány több kiváló vonását, hogy érdemes e cikket szó szerint idéznem:

„Art. 7. La liberté individuelle est garantie.

Nul ne peut être poursuivi que dans les cas prévus par la loi, et dans la forme qu'elle prescrit.

Hors le cas de flagrant délit, nul ne peut être arrêté qu'en vertu de l'ordonnance motivée du juge, qui doit être signifiée au moment de l'arrestation, ou au plus tard dans les vingt-quatre heures.“¹

Miképen van biztosítva Angliában. — Az angol ember személyes szabadságának biztonsága nem alapszik okiratba foglalt általános rendelkezésen és nem ilyenből ered. A belga alkotmány hetedik cikkében kimondott tételhez legközelebb áll a Magna Chartának híres harminczkilenczedik cikke:² *Nullus liber homo capiatur vel imprisonetur, aut dissaisiatur, aut utlagetur, aut exuletur, aut aliquo modo destruatur, nec super eum ibimus, nec super eum mittemus, nisi per legale judi-*

¹ *Constitution de la Belgique*, art. 7.

² L. Stubbs: *Chartes* (2. kiad.), 301. l.

cium parium suorum vel per legem terrae; mely helyet a Petition of Right kijelentéseivel kell egybevetni. Ezek a végzemények inkább már létező jogoknak följegyzései, mint jogalkotó törvények. A „biztosítatik“ kifejezés ellenben, miként már előadtam, igen jellemző; arra utal, hogy a személyes szabadságot, mint különös kiváltságot, az ország közönséges törvénye fölött álló valamely hatalom biztosítja a belgáknak. Az ilyen fel-fogás teljesen ellenkezik az angol gondolkozással, mert nálunk a személyes szabadság nem kiváltság, hanem az ország közönséges jogának biróilag elismert folyománya. Megfigyelhetjük itt, miként talál alkalmazást az egyes esetre azon általános szabály, hogy nálunk a személyi jog az alkotmányjognak nem folyománya, hanem alapja.

Az, hogy az alkotmány vagy alaptörvény a személyes szabadsághoz való jogot kijelenti, magában véve csak gyenge biztosítéka annak, hogy e jog nem csupán névleges. A ki azt akarja tudni, hogy a személyes szabadság joga mennyire igazán része az alkotmányjognak, az ne csak azt kutassa, hogy mit jelent ez a jog, hanem vizsgálja azon még fontosabb kérdést is, hogy mikép van e jog gyakorlata biztosítva.

A személyes szabadság joga, a mint Angliában értelmezik, lényegileg az egyénnek az a joga, hogy letartóztatásnak, fogságnak vagy egyéb physikai kényszernek csak jogos alapon vettessék alá. A physikai kényszer Angliában *prima facie* törvénytelen és (általában szólva) csak két okkal igazolható: azzal, hogy a fogoly vagyis a kényszert szenvedő személy bűncselekménnyel vádoltatik és ítélethozatal végett a bíróság elé állítandó; vagy pedig azzal, hogy bűncselekmény miatt elítéltetvén, büntetést kell szenvednie.

Az ily értelemben vett személyes szabadságot Angliában azon elvnek szigorú megtartása biztosítja, hogy letartóztatásnak vagy bebörtönzésnek csak törvényes eljárásban vagyis (ismét egészen általában szólva) csak a törvényes hatóságnak törvényes parancsa (warrant) alapján van helye.¹ Még fontosabb az, hogy az elv hatályossága megfelelő törvényes eszközökkel van biztosítva. Ilyen eszköz kettő van:² elégtétel a törvénytelen letartóztatásért vagy bebörtönzésért vád vagy kereset útján, és a törvénytelen fogság megszüntetése *habeas corpus*-parancs útján. Térjünk át ezen orvoslatok általános jellemzésére.

Eljárás jogtalan letartóztatás esetében. — *I. Elégtétel a fogságért.* Ha az elégtétel szót tág értelemben vesszük, így szólhatunk: a ki jogtalanságot szenvedett, vagy úgy nyer elégtételt, hogy megbüntetteti a sérelmezőt, vagy úgy, hogy kártérítést kap tőle az okozott kárért.

Angliában az elégtétel mindkét módját igénybe veheti az, a kinek személyes szabadságát jogtalanul megzavarták. Tegyük fel például, hogy X törvényes ok nélkül letüti A-t, vagy rövidebb-hosszabb időre megfosztja szabadságától (műnyelven: letartóztatja). A csak

¹ A letartóztatásról l. Stephen, *Commentaries*, IV. (8. kiad.) 340—349. II.

² A személyes szabadság és más jogok további védelmi eszköze az, hogy jogainkat a büntetővel szemben erőszakkal is oltalmazhatjuk és fentarthatjuk, a nélkül hogy a támadón elkövetett sérelemért törvényes felelősséggel tartoznánk. A korlátok, melyek között az angol jog szerint az u. n. „önvédelem“, szabatosabban „törvényes jogainknak saját erőnkkel való fentartása“ meg van engedve, a legbonyodalmasabb jogi kérdések egyike. L. Függelék, IV. jegyzet: „Az önvédelem joga“.

két úton juthat elégtételhez. Elítéltetheti X-et bántalmazásért, tehát megbüntetteti a cselekményért; vagy pedig kártérítésre irányuló kereset (action of trespass) útján olyan pénzbeli kielégítést kap, a milyent az esküdtszék megfelelőnek tart. Tegyük fel, hogy Voltaire 1725-ben egy angol lord felbujtására Londonban részesült volna oly bánásmódban, a milyenben Párisban részesítették. Elégtétele nem függött volna a miniszterium kegyétől vagy barátai jóakaratótól. Két utat választhatott volna. Lépéseket tehetett volna a végből, hogy bántalmazói, mint bűntevők, büntető felelősségre vonassanak; vagy pedig, ha ezt jobbnak tartja, polgári perbe foghatta volna őket együtt és egyenként. Perelhette volna a főurat, a ki megverette, a szolgákat, a kik megverték, a rendőröket, a kik bekisérték és a börtönőrt, a ki fogságban tartotta. Megjegyzendő, hogy oly kártérítési kereset, a milyen Voltaireset megillette, Anglia minden lakosa ellen indítható. Ily keresetbe fogtak már gyarmati kormányzókat, államtitkárokat, katonatiszteket, kik a haditörvény alatt nem álló személyeket a hadbíróság elé vonták, minden rangú közhivatalnokot. És itt a joguralmának egy másik oldalával találkozunk. Ha Voltaire Angliában szenved sérelmet, ellenségei közül egy sem menekülhetett volna azon védekezéssel, hogy hivatali minőségében vagy hivatali felsőségének parancsára cselekedett; egyik sem mondhatta volna, hogy kormánytisztviselő, tehát hivatali bíróság elé tartozik. Voltaire, hogy példánknál maradjunk, Angliában a rendes bíróság elé állíthatta volna összes bántalmazóit, a tisztviselőket is, kik fogva tartották; tehát esküdtbíróság és esküdtek elé, kikről alig lehet föltenni, hogy a hivatali buzgalmat vagy a felsőség rendeletét a törvénysértés jogi vagy erkölcsi mentségeül fogadták volna el.

Mielőtt végeznék ama kérdéssel, hogy a személyes szabadság jogtalan megsértéséből eredő kárért birói úton mikép kereshetni elégtételt: jó lesz megjegyeznünk, hogy bíróságaink ilyen és hasonló perekben szorosan követnek két szabályt vagy elvet, melyek alkotmányjogunk egész területén el lévén ismerve, nagyban előmozdították a közönséges jog fensőségének biztosítását s ezzel közvetve a korona önkényének megfékezését. Az egyik elv az, hogy a ki jogot sért, személyesen felel a jogtalan vagy sérelmes cselekményért, a melyben részt vesz és — a mi más szempontból ugyanazt jelenti — nem védekezhetik azzal, hogy urának vagy felsőségének parancsára cselekedett. Ha Voltaire-t Angliában fogják el, a meggyalázásában résztvett összes személyeket feleletre vonhatta volna a rajta esett sérelemért. A személyes felelősség e rendszerén alapszik az a dogma, hogy magának a királynak parancsa sem igazolja a sérelmes vagy törvénytelen cselekedetet. A közönséges jog ama szabályán, hogy a jogsértő személyesen felel jogtalanságáért, épült fel a miniszteri felelősség elmélete.

A második nevezetes szabály az, hogy bíróságaink a sérelem nagyságára való tekintet nélkül orvosolják a jogsértést. Voltaire bántalmazása és bebörtönzése súlyos sérelem volt; de tévedés volna, melybe csak az eshetik, a ki az angol bírósági gyakorlatban járatan, azt hinni, hogy kártérítési vagy büntető keresetnek csak a személyes szabadság súlyos megsértése esetén van helye. E perek kilencztizedrésze oly sértésekért folyik, melyek magukban véve apróságok. Ha egy verekedő megüti a másikat; ha a rendőr törvénytelenül fog el valakit; ha a tanító a megengedett időn túl egy félóráig elzárva tartja a gyer-

meket; ¹ szóval, ha *X* bármily csekély mértékben zavarja meg *A* személyes szabadságát: birói eljárásnak teszi ki magát a jogsértő, és ha a szenvedő fél meg tudja nyerni a jury részvétét, oly összeget fog kieszközölni, a milyen kárt valósággal vagy az esküdtek mérlegelése szerint szenvedett. Anglia joga minden támadás ellen oltalmazza a személyes szabadságot, úgy mint minden más jogot, és ugyanazt az elégtételt adja (persze nem ugyanazt a büntetést vagy birságot) a személyes szabadságnak legkisebb, mint legnagyobb megsértéseért. Ez nálunk oly természetes dolog, hogy alig ügyelünk reá; de jogrendszerünknek kevés saját-sága járult jobban hozzá a jog uralmának fentartásához, mint az a tény, hogy a jogsértéseket, nagyságukra való tekintet nélkül, ugyanazon bíróságok, ugyanazon elvek szerint ítélik meg. Az angol jog ma nem ismer kivételes bíróságok elé tartozó, kivételes bűncselekményeket. ²

A törvénytelen fogságot szenvedett embernek az a joga, hogy kiszabadulása után büntetőperbe foghatja kinzóját avagy kereset útján pénzbeli elégtételt követelhet a sérelemért, igen elégtelen biztosítéka a személyes szabadságnak. Ha *X* fogva tartja *A*-t, utóbbinak kevés haszna van ama tudatból, hogy szabadságának kétséges visszanyerése után büntettetni és birságotlatni fogja *X*-et. Neki szabadsága kell; a míg ezt vissza nem nyeri, nem remélheti, hogy ellenségét feleletre vonhatja. Nem nagy vigasza lett volna Voltaire-

¹ Hunter v. Johnson, 13. Q. B. D. 225.

² Ellentéte eunek a régi franczia monarchiában a hatalmas bűntevők fenyítésére fennállott kivételes jogorvoslati rend, melyről l. Fléchier, *Mémoires sur les Grand-Jours tenus à Clermont en 1665—66*.

nek az a tudat, hogy ha szabadulhatna a Bastille-ból, kártérítést vehetne ellenségein. Ez a lehetőség inkább arra szolgálhatott volna, hogy örökös börtönre kárhoztassák. A szabadság csak úgy biztos, ha a jog, a jogos szabadság megzavarásának büntetésén kívül, arról is kellően gondoskodik, hogy a ki törvényes ok nélkül elzárattott, ki tudjon szabadulni. Ezt a biztosítékot adják meg a *Habeas Corpus*-törvények és a híres *habeas corpus*-parancs.

*II. A Writ of Habeas corpus.*¹ Nem célja a jelen előadásoknak a Writ of habeas corpus történetét leírni vagy az erre vonatkozó törvényhozás részleteit ismertetni. Erről és a Habeas Corpus-törvényekről a közönséges jogi kézikönyvek adnak felvilágosítást. Feladatom, általánosságban ismertetni, mily módon biztosítja az angol jog a személyes szabadságot. Ennél fogva a következő tárgyakat fogom előadni: 1. a writ természetét; 2. az u. n. Habeas Corpus-törvények hatályát; 3. pontos jelentőségét annak, a mit nem egészen szabatosan a Habeas Corpus-törvény felfüggesztésének neveznek; 4. a Habeas Corpus-törvényt felfüggesztő törvény viszonyát az Indemnity-törvényhez.

A writ természete. — A jogi okiratok magyarázzák és világosítják meg legjobban a jogi elveket. Czélszerű lesz tehát figyelemmel vizsgálni a writ of habeas corpus szövegét:

„Victoria, Isten kegyelméből Nagybritannia és Irland királynője, a hit védője.

„J. K.-nak, a jersey-i börtön őrének, Jersey szí-

¹ L. Stephen, *Commentaries* (8. kiad.), III. 627—636; 16 Car. I. c. 10; 31 Car. II. c. 2; 56 George III. c. 100; Forsyth, *Opinions*, 436—452, 481.

getén, és J. C.-nek, ama sziget őrgrófjának, üdvözet. Parancsoljuk nektek, hogy állítólag az őrzések alatti börtönben levő, bármely néven nevezett vagy ismert C. C. W. testét jövő január 18-ik napján Westminsterben bíróságunkhoz elénk állítsátok, egyúttal tudassátok elfogatásának és fogvatartásának napját és okát; a végből, hogy meghallgassa és tudomásul vegye együtt és egyenkint mindazt, a mit nevezett bíróságunk e részben ott és akkor róla határozni fog; és a jelen parancsot hozzátok oda magatokkal. Tanu Thomas Lord Denman, Westminsterben, uralkodásunk 8-ik évében, deczember 23-ik napján.

A bíróság nevében
*Robinson.*¹

„C. C. W. kérelmére.

R. M. R.

W. A. L., 7. Gray's Inn Square, London.
A nevezett C. C. W. ügyvédje.“

Ezen okirat jellege nyilvánvaló. Rendelet az, melyet jelen esetben a Queen's Bench bírósága bocsátott ki s melyben felhivatik valaki, a ki egy foglyot állítólag elzárva tart, hogy ezt a bíróság elé állítsa („have the body“, ennek fordítása a *habeas corpus* kifejezés), tudassa a bírósággal, miért van a fogoly letartóztatva s így lehetővé tegye, hogy a bíróság a fogolyról törvény szerint intézkedjék. Az egész eljárásnak értelme az, hogy a bíróság writ of habeas corpus útján bármely letartóztatott embert rögtön előállíttathat, ez tudomást

¹ Carus Wilson's Case, 7 Q. B. 984, 988. E különös esetben a parancs arra hívja fel a börtön őrét, hogy a fogoly testét egy meghatározott napon állítsa a bíróság elé. Gyakoribb, hogy a foglyot „a parancs vétele után azonnal“ állítsa a bíróság elé.

szerezhet letartóztatása okáról; azután vagy rögtön szabadlábra helyezheti, vagy pedig gondoskodhatik arról, hogy törvény szerinti elbánásban részesüljön, például azonnal tárgyalásra utaltassék.

A rendelet kibocsátását kérheti a fogoly maga vagy nevében más vagy (ha maga gátolva van) bárki, a ki fogságát törvénytelennek tartja. Kibocsáthatja a High Court, törvényszünet idején annak bármelyik bírója; a bíróság vagy a bíró tartozik a rendeletet kiadni és ki fogja adni, ha affidavit alapján okszerűen fölteheti, hogy jogtalan szabadságvesztés esete forog fenn. Szigorúan véve nem mondhatni, hogy a rendelet kibocsátása „magától értődő” dolog, mert valamelyes okkal támogatni kell azt a föltevést, hogy jogtalan letartóztatás történt. De a writ: „jog”, — a mi azt jelenti, hogy mindig ki kell adni, ha *prima facie* valószínűvé tétetik, hogy jogtalanul fogva tartott egyén javára kéretik. A bírósági writ vagy rendelet akárkihez, hivatali vagy magánszemélyhez intézhető, ha valakit tényleg vagy állítólag őrizetében tart. A rendelet teljesítésének elmulasztása contempt of Court (bíróság iránti engedetlenség) miatt sommás büntetést von maga után,¹ némely esetben a sértett félnek fizetendő súlyos bírságot is.² Általában tehát így áll a dolog. A High Court of Justice fel van hatalmazva — a mint azok a bíróságok, melyekből alakult, régente fel voltak hatalmazva, — hogy writ of habeas corpus útján előállíthat mindenkit, kiről állíttatik, hogy jogtalanul van

¹ Rex v. Winton, 5 T. R. 89, v. ö. 56 Geo. III. c. 100, s. 2. L. Corner, *Practice of the Crown Side of the Court of Queens Bench*.

² 31 Car. II. c. 2, s. 4.

letartóztatva. A bíróság azután vizsgálhatja a letartóztatás okát, és ha helyét látja, rögtön szabadon bocsáthatja őt. Ezt a hatalmát a bíróság mindig gyakorolja, ha bármely folyamodó valószínűvé teszi, hogy Angliában valaki szabadságától jogtalanul meg van fosztva.

A Habeas Corpus-törvények. A habeas corpus-parancshoz való jog a common-law-ban megvolt már az 1679. évi híres Habeas Corpus-törvény¹ (31 Car. II. cap. 2) előtt is és méltán kérdezhetni, hogy miért tekintették (még pedig gyakorlati szempontból helyesen) ezt és a későbbi törvényt (56 Geo. III. c. 100) azon alapnak, melyen az angol polgárnak a személyes szabadsághoz való joga nyugszik. Ennek a magyarázata az, hogy 1679 előtt a writhez való jogot mindenféle kifogásokkal és ürügyekkel gyakran meghiúsították. A Habeas Corpus-törvényeknek az volt a céljuk, hogy elejét vegyék a fondorlatoknak, melyekkel akár a rendelet kibocsátására, esetleg a fogoly felszabadítására hivatott bírák, akár a börtönőr vagy más személy, ki valakit fogva tart, a writ-et kijátszhatják. II. Károly törvénye, a legrégibb intézkedés, a bűnvádi eljárás alatti fogságra vonatkozik; III. György törvénye, a későbbi végzemény, a bűnvádi eljáráson kívüli eseteket szabályozza.

Válaszszuk el a foglyok e két osztályát.

Az 1679-iki Habeas Corpus-törvény, 31 Car. II. c. 2. — Valaki büntett vádja alatt van letartóztatva. Ha törvényes elfogatási parancs nélkül fogták el, joga van elbocsáttatását kívánni. Ha törvényes parancs alapján van elfogva, fogságának célja, az ítélőbíróság elé állításának biztosítása. Ez esetben helyzete a vád-

¹ 16. Car. I. c. 10. s. 6 is.

beli cselekmény szerint különböző. Kisebb jelentőségű cselekmény (vétség, misdemeanor) esetében rendszerint¹ joga van szabadlábra helyeztetését követelni, ha kellő biztosítékot ad, hogy annak idején fogolyul jelentkezik, a tárgyalásra megjelenik és a vádbeli cselekmény miatti ítéletét bevárja; műnyelven ezt a biztosíték melletti szabadságjognak nevezik (the right to be admitted to bail). Ellenben súlyosabb bűncselekmény esetén, milyenek a felony és a treason, a fogva levő személynek nincs joga a biztosíték melletti szabadonbocsáttatáshoz; egyedüli joga az, hogy gyorsan kapjon ítéletet. A writ of habeas corpus kijátszása volna, ha a bíróság akár nem vizsgálná a letartóztatási parancs törvényességét, és érvénytelensége esetén a foglyot szabadon nem bocsátaná; akár, ha a letartóztatást törvényesnek találja, a körülmények szerint biztosíték mellett szabadlábra nem helyezné vagy azonnal az ítélőbíró elé nem utalná.

A törvény az igazságszolgáltatásnak mindezen hibái ellen intézkedik. A büntett miatti vád alapján elfogott személy helyzete a common-law és a törvény össze-sített szabályai szerint lényegileg a következő:

A börtönőr, ki valakit őrizetben tart, felhívásra köteles a foglyot a bíróság elé állítani és a fogság valódi okát megjelölni. Ha ez az ok elégtelen, a fogoly természetesen elbocsátandó; ha az ok elégséges, a vétséggel vádolt fogoly rendszerint kívánhatja, hogy ügye tárgyalásáig biztosíték mellett szabadlábra helyeztessék; ha büntettel van vádolva, követelheti, hogy

¹ L. Stephen, *Digest of the Law of Criminal Procedure*, art. 276, note 1 és art. 136, valamint p. 89., note 1. V. ö. 11 & 12 Vict. c. 42, s. 23.

ügye az elfogatása utáni legközelebbi ülősszakban tárgyalassék, ha pedig akkor nem vétetik elő, biztosíték mellett szabadlábra helyeztessék, kivéve, ha a korona (a vád) tanui nem jelenhetnek meg. Ha ügye az elfogadás utáni második ülősszakban sem tárgyalatnék, biztosíték nélküli szabadlábra helyezését kívánhatja. Mindezeknek világos eredménye tehát az, hogy a míg a Habeas Corpus-törvény hatályban van, a büntett vádja alatt elfogott ember nem maradhat soká letartóztatva, mert törvényes eszközei vannak arra, hogy vagy biztosíték mellett elbocsáttassék, vagy gyorsan ítéletet kapjon.

Az 1816-iki Habeas Corpus-törvény, 56 Geo. III. c. 100. — Annak, a ki nem büntett vádja alatt van letartóztatva, oly védelmi eszközökre van szüksége, melyek fogsága törvényességének gyors eldöntését és azt biztosítják, hogy, a mennyiben törvény szerint szabadsághoz van joga, haladéktalanul elbocsáttassék. Ezt adja meg a writ of habeas corpus. Ha az állítatik, hogy akár angol, akár idegen ember jogtalanul fosztatik meg szabadságától, a bíróság kibocsátja a rendeletet, mely szerint a sértett a bíróság elé állítandó. Ha joga van a szabadsághoz, elbocsátja. Ha például a gyermeket erőszakkal vonják el szüleitől,¹ ha valakit jogtalanul

¹ L. *The Queen v. Nash*, 10 Q. B. D. (C. A.) 454; v. ö. *Re Agar-Ellis*, 24 Ch. D. (C. A.) 317. A Habeas Corpus újabb alkalmazásának eseteire nézve l. *Barnardo v. Fow* (1892) A. C. 326; *Barnardo v. Mc Hugh* (1891) A. C. 388; *Reg. v. Jackson* (1891) 1 Q. B. (C. A.) 671; *Cox v. Hakes*, 15 App. Cas. 506; *Reg. v. Barnardo*, 24 Q. B. D. (C. A.) 283; 23 Q. B. D. (C. A.) 305. A Chancery-bíróságnak a gyermekvédelem érdekében a Habeas Corpus-törvénytől függetlenül bírt jogáról l. *Reg. v. Gyngall* (1893) 2 Q. B. (C. A.) 232.

mint örültet tartanak fogva, ha az állittatik, hogy az apácát akadályozzák a kolostor elhagyásában, – szóval, ha férfi, nő vagy gyermek jogtalanul van megfosztva szabadságától, vagy ez valószínűsítve állittatik: a bíróság mindig meghozza a habeas corpus-rendeletet mindazok ellen, kik a sértettet őrzik; teszi ezt oly meghagyással, hogy az illető személyt állítsák a bíróság elé. Ha jogszerű ok nélkül szenved szabadságvesztést, elbocsátja. 1816-ig (III. György uralkodásának 56. évéig) azonban e rendelet kieszközlésének módozata oly személyek érdekében, kik büntettel vádolva nem voltak, nem volt oly tökéletes, mint azoknak esetében, kik büntetendő cselekmény vádja alatt állottak. III. György törvényének a célja éppen az volt, hogy a nagy Habeas Corpus-törvény tartalmilag az előbbi esetekre is kiterjesztessék.

Mai napság tehát a személyes szabadság biztosítékai Angliában oly erősek, a milyenné törvény csak teheti. A személyes szabadság élvezetének joga feltétlenül el van ismerve. Minden megsértése szabadságvesztéssel vagy birsággal büntettetik; hacsak gyanu is van arra, hogy valaki, akár bűnvád alatt, akár a nélkül, jogtalan fogságot szenved és egyetlenegy ember akad, a ki kész érte tenni valamit: teljesen biztos lehet az iránt, hogy ügyét kellően megvizsgálják és hogy jogtalanul elvont szabadságát visszanyeri. Vegyük elő fentebbi példánkat és képzeljük, hogy Voltaire Londonban részesül oly elbánásban, a milyenben Párisban részesítették. Bizonyára igen gyorsan visszanyerte volna szabadságát. Az eljárás 1725-ben persze nem lett volna egészen oly könnyű, mint ma, III. György törvénye alatt. De bármelyik barátja még akkor is mozgásba hozhatta volna a törvényt. Legalább is oly könnyű lett volna 1725-ben Voltaire-t kiszabadítani,

a milyen lehetséges volt 1773-ban a habeas corpus alapján kieszközölni a Sommersett Jakab nevű rab-szolga szabadságát, a kit vasba verve tartottak fogva egy a Temzén álló és Jamaikába készülő hajón.¹

A habeas corpus-writ története mutatja, mily kiváló gondja van az angol alkotmánynak a „jogorvoslatok“-ra vagyis oly eljárási intézményekre, melyekkel a törvényes jogoknak érvényt lehet szerezni s melyek a pusztán névleges jogot effectiv, reális joggá teszik. A Habeas Corpus-törvények alapjokban eljárási törvények s céljuk egyszerűen ama törvényes szerkezet javítása, a melylyel a személyes szabadság elismert joga érvényesíthető. Rendeltetésük, miként a jogászok befolyása alatt készült legtöbb törvényé, csak az, hogy tényleg létező tapasztalati bajokon segítsenek. Azért II. Károly Habeas Corpus-törvénye igen tökéletlen, korlátolt törvényhozási mű volt s mi angolok közel százötven évig (1679 — 1816) vártunk, míg a törvénytelen fogság alóli szabadulás joga teljesen biztosítva lett. De egyik alapjogunknak e jogásziás kezelése, minden hibái mellett, azzal a nagy haszonnal járt, hogy a törvényhozási rendezés a kellő pontra irányult. Nem nehéz dolog, de többnyire nincs is nagy köszönet benne, ha a személyes szabadsághoz való jogot kihirdetik. A valódi nehézség a jog gyakorlatának biztosításában van. A Habeas Corpus-törvények elérték e célt s azért többet tettek az angol szabadságért, mint akárhány jogkijelentés. Sőt bátran mondhatjuk, hogy e törvényeknek nagyobb gyakorlati fontossága van, mint akár az emberi jogok kihirdetésének, a milyennel a külföldi államokban gyakran találkozunk, akár az oly jogásziás okira-

¹ Sommersett's Case, 20 St. Tr. 1.

toknak is, milyen a Petition of Right vagy a Bill of Rights; bár ezek a híres végzemények majdnem épp úgy mutatják, mint a Habeas Corpus-törvény, hogy az angol alkotmányjog alapján véve birócsinálta jog.¹

A writ of habeas corpus hatása a birói hatalomra. — Az angol alkotmány minden bírálója felismerte a Habeas Corpus-törvények hatását az egyéni szabadság biztosítására; de kevesebb figyelemben részesült, bár épp oly figyelmet érdemel, az a körülmény, hogy a writ of habeas corpus kiadásának joga, a mint azt a törvényhozás megerősítette, döntővé lett a bírónak a végrehajtó hatalomhoz való egész viszonyára nézve. A bíróságnak ama hatalma, hogy kikényszerítheti a writ végrehajtását, nem jelent kevesebbet, mint hogy a bíró felszabadíthatja mindazokat, a kik az ő felfogása szerint jogtalanul vannak megfosztva szabadságuktól s így tényleg véget vethet vagy elejét veheti minden büntetésnek, melyet a korona vagy szolgálói a törvénynek bírómagyarázta értelme ellenére alkalmazni akarnak. Ennélfogva a bíróság — ha nem is névleg, de tényleg — megakaszthatja vagy felülvizsgálhatja a kormány egész administratív működését és azonnal véget vethet az olyan eljárásnak, mely a törvény betűjével ellenkezik. És ne gondoljuk, hogy talán a nem-használat gyakorlaton kívül helyezte ezt a hatalmat. Gyakran éltek vele, még pedig nagyfontosságú ügyekben; de különben is az a tudat, hogy ily hatalom létezik, irányzó befolyással van a kormány

¹ V. ö. az 1804. évi császári alkotmányt (60—63. cz.), a mely a senatus egy bizottságát hatalmazta fel arra, hogy a kormány törvénytelen letartóztatásainak megszüntetésére tehessen lépéseket. L. Plouard, *Les Constitutions françaises*, 161. l.

magatartására. Egy-két példa legjobban fogja mutatni, miképen folyhat és foly be a writ of habeas corpus útján a „judiciarium“ (hogy ezt a kényelmes americanismust használjam) a kormány intézkedéseire.

1839-ben több kanadai felkelőt hűtlenség (treason) miatt Kanadában transportációra ítélték. Van-Diemen-földre utaztukban hivatalos őrizet alatt Liverpoolba érkeztek. Az elítéltek barátai kétségbevonták az ítélet törvényességét. A foglyok ennek folytán a writ of habeas corpus alapján a fogházból az Exchequer-bíróság elé állítottak. Ez megvizsgálta az egész ügyet és végre úgy döntött, hogy a letartóztatás törvényes. De ha a bíróság más nézetten lett volna, rögtön szabadlára helyezte volna őket.¹

1859-ben egy angol katonatisztet, ki Indiában szolgált, emberölésért törvénszerűen négy évi börtönre ítélték. Büntetésének elszenvedése végett katonai őrizet alatt Angliába kísérték. A rendelet, melynek alapján ide hozták, szabálytalan volt s a fogoly writ of habeas corpus alapján a Queen's Bench elé vezettetvén, e tisztán alaki hiány miatt szabadon bocsáttatott.²

Így, hogy egy igen ismeretes példát hozzak fel a birói hatalomnak a végrehajtó hatalmat legközelebb-ről érintő ügyekben való érvényesülésére: a bíróságok ismételve döntöttek a writ of habeas corpus alapján eléjük került esetekben a hajósok erőszakos toborzásának jogáról és e jog gyakorlatának korlátairól; e külön esetben (mely majdnem egyedül áll) a bíróságok támogatták ugyan a kiváltság arbitrarius hatalmát, de egyuttal szorosan a szokás és a törvényelfogadta

¹ The Case of the Canadian Prisoners, 5 M. & W. 32.

² In re Allen, 30 L. J. (Q. B.) 38.

korlátok közé szorították e hatalom gyakorlatának módját.¹

Ezenkívül — a mint már jeleztük — a birói hatalom, még ha nem is vétetik igénybe, irányadó befolyással van a kormány intézkedéseire. 1854-ben egy csapat orosz tengerész csavargott a guildfordi utczákon, látszólag megélhetési eszközök nélkül. Egy orosz tengerésztiszt egy angol kikötőben álló orosz hadihajó szökevényeit ismerte föl bennük. A tiszt kívánságára a rendőrfelügyelő segítségével Portsmouthba szállították őket, hogy az orosz hajóra vigyék. Kétség merült fel az egész eljárás törvényes volta iránt. Kérdést intéztek a korona jogtanácsosaihoz s ezek oly véleményt mondtak, hogy „az orosz tengerészeknek a hadnagy kezéhez való kiadása és a rendőrségnek segédkezése az orosz hajóra viasszaszállításuknál sérti a törvényt”.² A tengerészeket alkalmasint szabadlábra helyezték; mindenesetre megtette volna ezt a bíróság, ha habeas corpus-rendeletet kérnek vala tőle. Itt látjuk, hogy a bíróság oly ügyben tartóztatja a kormány eljárását, melyet a legtöbb államokban a birói hatáskörön kívül álló közigazgatási vagy rendőri kérdésnek tekintenek.

A bíróságnak a közigazgatási eljárásra gyakorolt befolyásának legerősebb példái azonban a kiadatási törvény alapján kelt határozatok. Sem a koronának, sem valamely tisztjének nincs joga külföldi bűntevőt az országból kiutasítani vagy büntető eljárás czéljából

¹ L. Case of Pressing Mariners, 18 St. Tr. 1223; Stephen, *Commentaries*, II. p. 595; a kényszer útján toborzott hajós érdekében kiadott habeas corpus alakjára nézve v. ö. Corner, *Forms of Writs on Crown Side of Court of Queen's Bench*.

² L. Forsyth, *Opinions*, p. 468.

kormányának kiadni.¹ A francia hamisítót, rablót vagy gyilkost, a ki Franciaországból Angliába menekül, törvény híján nem lehet ítélet és büntetés céljából hazájába visszaküldeni. Azon állapot, hogy a koronának nem volt joga az idegen bűntevőt hazája hatóságának kiadni, annyi bajt okozott, hogy újabban külön kiadatási törvények hatalmazták fel a koronát, hogy idegen államokkal szerződéseket köthessen a bűntevők kölcsönös kiadásáról. E jogot azonban ugyanazon törvények, melyek annak egyedüli forrásai, korlátozzák is. Gyakran megtörténik, hogy a büntettes, kit a miniszter rendeletéből elfogtak, kiadatása előtt arról győződik meg, hogy reá a törvény nem alkalmazható. Habeas Corpus-parancsot kér, a High Court elé állíttatik, minden kifogása teljes méltatásban részesül;² és ha kimutatja, hogy a kiadatási törvény rendeletei nem teljesítették, vagy hogy azok nem igazolják el-

¹ L. azonban *Rex v. Lundy*, 2 Ventris 314; *Rex v. Kimberley*, 2 Stra., 848; *East India Company v. Campbell*, 1 Ves. Senr., 246; *Mure v. Kaye*, 4 Taunt, 34; Chitty, *Criminal Law* (1826) pp. 14, 16 azon nézet mellett, hogy a koronának common-law szerint joga van a külföldi büntettest kiadni. Ez a felfogás talán valaha helyes volt. (V. ö. mindazonáltal *Reg. v. Bernard*, *Annual Register for 1858*, p. 328, *Campbell* nézetét *In re Castioni* (1391), 1 Q. B. 149, 153 Sir C. Russel által idézve, *arguendo*.) Egy nagy tekintély szerint mindenesetre „megszűnt jog lenni. Ha ily alapon valakit elfognának, az intézkedés érvénye bizonyára vita tárgyává tétetnék, s épp oly bizonyos, hogy a felső bíróság szabadlábra helyezné a foglyot“. Clarke, *Extradition* (3. kiad.), p. 27. A *Musgrove v. Chun Teeong Toy*-eset (1891) A. C. 272, melyben az állapítottatott meg, hogy az idegennek nincs per útján érvényesíthető joga angol területre lépni, arra mutat, hogy a koronának common-law szerint talán joga van az idegent angol területről kiutasítani.

² *In re Bellencontre* (1891), 2 Q. B. 122.

fogatását és kiadatását, természetesen azonnal szabadon bocsáttatik.¹

Láthatni ezekből, hogy a birói hatalom, mely természetesen a törvény szigorú megtartásával gyakoroltatik, ellensúlyozza a korona discretionarius hatalmát. Gyakran útját állja annak, hogy az angol kormány közveszély idején oly óvatossági rendszabályokhoz nyuljon, melyeket minden continentalis állam kormánya önként értetődőknek tekintene. Tegyük fel például, hogy idegen anarchisták jönnek Londonba és a rendőrség alapos okokból gyanítja, hogy szövetkeztek, mondjuk: a parlamenti épület felrobbantására. Tegyük fel azt is, hogy az összeesküvés nincs teljesen bizonyítva. Egy angol miniszternek, ha nincs elkészülve bíróság elé vinni az összeesküvőket, nincs módjában elfogatni vagy az országból kiutasítani őket.² Letartóztatások vagy elfogatások esetén habeas corpus-writ alapján csakhamar a High Court elé állíttatnának és ez, ha letartóztatásukra valamely tüzetes törvényes ok nem volna kimutatható, azonnal szabadon bocsátaná őket. Politikai vagy — külföldi kifejezéssel — „administratív“ okokról, melyek az idegen menekültnek elfogatását vagy kiutasítását fölötte kívánatossá teszik, hiába beszélne a bírának. Hogy a miniszterelnök vagy a szakminiszter rendeletére fogták el; hogy elfogatása csak administratív tény; hogy a miniszter esküvel kész erősíteni, hogy a letartóztatás a legsürgősebb közbiztonsági okokból szükséges, vagy hogy

¹ In re Coppin, L. R. 2. Ch. 47; The Queen v. Wilson, 3 Q. B. D. 42.

² Ennek ellenkezője volt Lajos Fülöp kormányának elbánása Berry hercegnővel 1833-ban, mire nézve l. Grégoire, *Histoire de France*, pp I. 356—361.

a magas politikának a nemzeti közérdekbe vágó kérdéséről van szó: mindez nem tenné alaptalanná a habeas corpus-ra hivatkozással előterjesztett szabadonbocsáttatási kérelmet. A bíró csak azt vizsgálhatná, van-e törvényes vagy szokásjogi szabály, mely megengedi, hogy az idegen szabadságában korlátoztassék. Ha nincs, okvetlenül szabad lábra helyeztetnék. A dolog úgy áll, hogy a birónak a végrehajtó hatalom cselekményeit ellenőrző joga a viszonyok szüksége folytán úgy fejlődött, hogy megakadályozta Angliában az olyan fajta rendszer alakulását, mely a continentalis államok „közigazgatás jog” nevű rendszerének megfelelne. E gyakorlat alapján kizár minden elméletet, mely az „administratív tények” vagy a „hatalmak megosztása” körül forog, s melyen, mint később látni fogjuk,¹ a francia *droit administratif* nyugszik; megtagad a koronától, mely szó ma a mindenkori miniszteriumot jelenti, minden discretionarius hatalmat. Szóval, a bíróságok tényleges vagy lehetséges beavatkozása, mely többnyire a writ of habeas corpus útján gyakoroltatik, szigorúan a törvény korlátai között tartja a kormány tevékenységét. Angliában az állam büntethet, de alig akadályozhatja meg a büntettek elkövetését.

Küzdelmek a bírák helyzete miatt a tizenhetedik században. — Érthető most már, miért folytak a tizenhetedik században oly gyakran viták a bírák helyzetéről és miért forogtak azok oly technikus kérdés körül, hogy lehet-e visszautasítással élni a habeas corpus-parancs ellen.² Alkotmányunk jellege és műkö-

¹ L. a XII. fejezetet.

² Darnel's Case, 3 St. Tr. 1.

dése attól függött, hogy mennyi hatalmat és függetlenséget adunk a bíróságnak. A királyi felségjogok támogatói, a kik, mint pl. Bacon, nem ritkán újítók és reformerek voltak, a birói függetlenséget egyértelműnek tekintették a végrehajtó hatalom gyengeségével és a Coke képviselte konservatív legalismus túlsúlyával az egész államrendben. Ellenben a parlament vezetői többé-kevésbé világosan felismerték, hogy a birói függetlenség volt a common-law vagyis a csupán törvény útján módosítható ősi szokás uralmának egyedüli biztosítója, és hogy Coke, midőn a birói hatalom mellett küzdött, a nemzet jogait védelmezte; talán belátták azt is, bár ez nem bizonyos, hogy a merev törvényesség fentartása, ha néha kényelmetlen is, biztosan a parlament souverainitására fog vezetni.¹

A Habeas Corpus-törvény felfüggesztése. — Politikai izgalmak idején a bíróságoknak ama joga, illetőleg kötelessége, hogy habeas corpus-parancs útján a bűnvád alatt álló személyek perének elintézését vagy ily személyek szabadon bocsátását gyorsítsák, a végrehajtó hatalom alkalmatlan, sőt veszélyes korlátozásának bizonyult. Így jöttek létre azok a törvények, melyeket köznyelven a Habeas Corpus-t felfüggesztőknek neveznek. Azt mondom: „köznyelven”; mert ha a 34 Geo. III. c. 54. végzeményt tekintjük, a mint tekinthetjük is, az ilyen törvények mintájának, láthatjuk, hogy az alig felel meg a szokásos elnevezésnek. E törvénynek, mely még csak nem is említi a Habeas Corpus-törvényt, egyedüli rendeltetése az, hogy

¹ L. Gardiner, *History of England*, II. chap. XXII., a hol fényes leírását találhatni a birói állásról vallott különböző nézeteknek.

a miniszteri parancsra felségsértés vagy ennek gyanuja miatt elfogott egyén ne követelhesse azonnali elbocsátását vagy ügyének tárgyalását. Bizonyára nagyon gyengíti ez a személyes szabadságnak a Habeas Corpus-törvényekben foglalt biztosítékait; de távolról sem tekinthető a writ of habeas corpushoz való jog általános felfüggesztésének. Nem érinti oly személyek jogait, kik nem felségsértés vádja miatt vannak letartóztatva; nem teszi törvényessé az olyan letartóztatást, fogságot vagy büntetést, mely a felfüggesztő törvényt megelőzőleg törvénytelen volt; sértetlenül hagyja a writ of habeas corpushoz való jogot oly esetben, midőn a letartóztatás nem büntett vádja miatt történt.

III. György törvénye, és azt hiszem a Habeas Corpus felfüggesztő minden törvény, évi törvény, tehát csak évről-évre való megújítással tartható érvényben. A Habeas Corpus-törvény felfüggesztésének egyedüli, egyenes, közvetlen eredménye az, hogy a miniszterium a felfüggesztő törvény hatálya alatt elhalaszthatja a felségsértő üzelmek vádja miatt letartóztatott személyeknek az ítélőbíró elé állítását. Nem csekély dolog a végrehajtó hatalomnak ez a gyarapítása, de nagyon távol áll attól, a mit a külföldön „az alkotmányos biztosítékok felfüggesztése“, Franciaországban „az ostromállapot kihirdetése“¹ néven ismernek; tényleg sokkal kevésbé terjeszti ki a kormány hatalmát, mint sok u. n. fékező törvény (Coercion Act). Hogy ez így van, azt mutatja az irlandi kormányra aránylag új végzeményekkel ruházott rendkívüli jogok főbbjeinek felsorolása.

¹ L. Chéruei, *Dictionnaire historique des institutions de la France* (6. kiad.) cz. munkájában az «État de Siège» cz. cikket.

Az 1881-iki törvény (44 Vict. c. 4) feltétlen jogot adott az irlandi kormánynak az arbitrarius, előzetes letartóztatásra; a törvény hatályának egész idején át jogosan tarthatta fogva azt, a kit gyanu alapján letartóztatott. Igaz, hogy az irlandi helytartó csak oly személyeket foghatott el, kik felségsértéssel vagy a jogrendet sértő cselekményben való részességgel voltak gyanusítva; de minthogy a törvény a helytartó parancsának teljes bizonyító erőt tulajdonított az abban foglalt tényekre nézve, tehát többek közt arra nézve is, hogy a „gyanus“-nak mondott személy jogszerűen van-e gyanusítva pl. felségsértő üzemekkel s ennél fogva letartóztatható-e: világos, hogy a helytartót vagy alárendelt tisztviselőjét nem lehet törvényes büntetés alá vonni a legalaptalanabb, legrosszabb akaratú letartóztatásért sem, ha az a törvény megállapította kellő alakban történt. Az irlandi kormány tehát elfoghatott bárkit, a kit a helytartó erre valónak tartott, feltéve, hogy a parancs alakja és tartalma a törvény kívánalmainak megfelelt.

Az 1882-iki Provention of Crime (Ireland) Act (45 & 46 Vict. c. 25) az irlandi kormányt többek között a következő rendkívüli jogokkal ruházta fel. Bizonyos büntettek esetén¹ a kormány mellőzhette az esküdt-széki eljárást²; elfoghatta az idegent, kit éjjel gyanus körülmények között a házon kívül találtak;³ lefoglalhatott minden hirlapot, melyben a kormányzó

¹ Ezek: a) treason vagy treason-felony; b) gyilkosság és szándékos emberölés, c) gyilkosság kísérlete, d) személyek elleni minősített erőszak, e) common-law vagy törvény szerinti gyújtogatás, f) lakóház megtámadása.

² Sect. 1.

³ Sect. 12.

nézete szerint felségsértésre vagy erőszakra izgató közlemény foglaltatott; ¹ eltilthatott minden nyilvános gyülekezetet, ha ezt a kormányzó a közbéke és -biztonságra veszélyesnek tartotta. Ehhez járul, hogy ez a törvény, úgyszólván mellesleg, megújította az 1848-iki idegen-törvényt (Alien Act), tehát felhatalmazta az angol miniszteriumot, hogy kitilthat minden idegent, ki a törvény hozatala előtt három évig az országban nem lakott. ²

A Habeas Corpus-törvény felfüggesztése egymagában nem jár közvetlenül e rendkívüli jogok egyikével sem. Az úgynevezett „felfüggesztés” igen korlátolt joghatályát mi sem tanúsítja jobban, mint az a tény, hogy az ilyen felfüggesztő törvényt lejárta előtt majdnem állandóan egy egészen más természetű törvényhozási ténnyel egészítik ki: az indemnity-törvénnyel.

Az indemnity-törvény. — Már utaltunk az indemnity-törvényekre, mint a parlament souverainitásának legjelentősebb nyilvánulásaira. ³ Visszaható törvények azok, melyek a törvénysértő személyeket felmentik a felelősség alól s így az elkövetés idején jogtalan cselekményt jogszerűvé teszik. Könnyű belátni, mi kapcsolat van a Habeas Corpust felfüggesztő és az indemnity-törvény között. A felfüggesztő-törvény, a mint láttuk, senkit sem mentesít a törvénysértés miatti polgári vagy büntető felelősségtől. Tegyük föl, hogy a miniszter vagy közegei a Habeas Corpus-törvény szünetelése alatt egy teljesen ártatlan embert fognak el minden ok nélkül, csupán azért, mert ez nézetük

¹ Sect. 13.

² Sect. 15.

³ L. fentebb 45. s k. ll.

szerint a közbiztonság érdekében való; tegyük fel, hogy ezt az embert — talán befolyásos pártvezér: Wilkes, Fox vagy O'Connell — egy különös veszély idején tartják fogva és így megfosztják befolyásától. Tegyük fel továbbá, hogy az elfogatást oly körülmények között rendeli el a miniszter, hogy az magánlakba való behatolással, magánvagyon rongálásával stb. jár. Mindezen esetekben és a képzelhető hasonlókban az elfogatást rendelő miniszter és a parancsait teljesítő közegek megsértik a törvényt. Talán ama jó hiszemben cselekedtek, hogy eljárásukat a rend fentartásának szüksége igazolja. De ez egymagában még nem mentené fel a letartóztatást teljesítő személyeket a felelősség alól, akár fel van függesztve a Habeas Corpus-törvény, akár nincs. E felfüggesztés folytán a letartóztatott talán nem tehetne azonnal lépéseket a miniszter vagy közegei ellen, mert természetesen felségsértés vagy hűtlenség gyanúja miatt fogták el s a felfüggesztés ideje alatt nem bocsátható szabadon. De mihelyt a felfüggesztő törvény lejár, természetesen kérheti a writ of habeas corpust, s így ügyének tárgyalásával vagy egyébként elérheti, hogy önkényes letartóztatása megszűnik. A feltett esetekben a foglyot nem terheli törvénytörés. A törvénytörést a miniszter és hivatalnokai követték el. Ebből következik, hogy a felfüggesztés elmúltával kereset vagy vád útján feleletre vonhatók jogtalan eljárásukért s nem védekezhetnek ama pusztá ténnyel, hogy a jogtalan letartóztatás idején a Habeas-Corpus-törvény egészen vagy részben nem volt érvényben. Majdnem bizonyos azonban, hogy midőn a Habeas Corpus-törvények felfüggesztése lehetővé teszi a kormánynak, hogy gyanús embereket hosszabb időn át bírói eljárás nélkül fogva tartson,

ha nem is a miniszterium tagjai maguk, de legalább közegeik, kisebb-nagyobb számú jogsértéseket fognak elkövetni. Még tovább is mehetünk és mondhatjuk, hogy a Habeas Corpus felfüggesztésének be nem vallott célja az, hogy a kormány részéről oly eljárást tegyen lehetővé, mely politikailag szükséges, de nem szigorúan törvényes. A parlamentnek, midőn a személyes szabadság főbiztosítékait lerontja, helyesen vagy nem, de azon nézetten kell lennie, hogy válság van, melyben az állami tekintetek előbbre valók a személyi jogoknál. A felfüggesztés főcélja hiusulna meg, ha a tisztviselők nem volnának biztosak, hogy a míg jóhiszeműen, gonosz szándék vagy erkölcstelen indokok nélkül azt a politikát valósítják meg, melynek látható jele a felfüggesztő törvény, nem felelnek az olyan eljárásukért, mely, ha jogilag véve törvénytelenység is, még sem egyéb, mint ama discretionarius hatalomnak, melyet a Habeas Corpus-törvény felfüggesztése a kormányra bízni akart, a közjó érdekében való gyakorlása. Ezt a biztonságot abból a várakozásból meritik, hogy a parlament a felfüggesztő-törvénylejárta előttindemnity-törvényt fog megszavazni, mely megvédi azokat, kik a kormányra ruházott hatalmat használták vagy vélték használni. E várakozásukban még nem csalatkoztak. Valahányszor a Habeas Corpust felfüggesztették, ezt mindig indemnity-törvény követte. Így pl. III. György törvénye (34 Geo. III. c. 54), melyre már hivatkoztunk, évenként való meghosszabbítás útján hét esztendeig, 1794-től 1801-ig, volt hatályban. Az utóbbi évben törvény kelt (41 Geo. III. c. 66), mely „mentesíti azokat, kik 1793 február 1-e óta Nagybritanniában felségsértéssel vagy hűtlenségi üzelmekkel gyanúsított személyek letartóztatásában,

elfogásában vagy fogvatartásában résztvettek“. Nem lehet tagadni, hogy a Habeas Corpus-törvénynek u. n. felfüggesztése, ha mindenki tudja, hogy valószínűleg indemnity-törvény fogja követni, tényleg sokkal nagyobb mértékben érinti a személyes szabadságot, mint azon igen korlátolt hatás, melyet tisztán jogi szempontból a hűtlenség vádjának gyors elbírálását biztosító jog felfüggesztésétől várhatni. A felfüggesztő törvény, kapcsolatban az indemnity-törvénytől, tényleg arbitrius hatalmat ad a közigazgatásnak.

Azonban mégis vannak körülmények, melyek korlátozzák a várható indemnity-törvénynek okszerűen tulajdonítható gyakorlati hatást. Az ezen uton nyerendő büntetlenség távol álló és bizonytalan. A közvéleménynek ama gyanuja, hogy a tisztviselők súlyosan visszaéltek hatalmukkal, nehézzé teheti a Habeas Corpus-törvény szünetelése alatt történtek büntetlenségének kieszközlését. A mi pedig azt illeti, hogy mily mértékben részesülhetnek az indemnity-törvény védelmében oly emberek, kik a szabálytalan, törvénytelen, elnyomó vagy kegyetlen cselekményekben bűnösök, úgy e részben minden a törvény szövegétől függ, mely lehet szűk vagy tág. Az 1801-iki törvény például igen korlátolt védelmet nyújtott a hivatalos jogsértőknek. Mentési őket ugyan oly keresetek vagy vádak ellen, melyeknek tárgya a Nagybritanniában felségsértés vagy hűtlenségi üzemek miatt vádolt személyeknek letartóztatása, elfogása vagy őrizetben tartása körül tett, parancsolt, rendelt, utasításul adott vagy tanácsolt eljárás. Ez az oltalom kétségtelenül menti a szabálytalanságot vagy a törvénynek pusztán alaki megsértését; de képzelhetni a felfüggesztés tartama alatt elkövetett rosszindulatú vagy zsaroló cse-

lekményeket, melyekért a tettes polgári vagy büntető keresetbe fogható és melyekkel szemben az indemnity-törvényekre nem hivatkozhatnék. A politikai fogollyal szemben 1793 és 1801 között tanúsított kiméletlen durvaság, és még inkább a politikai fogoly büntetése vagy kivégzése, az indemnity-törvény mellett is büntetendővé tenné mindazokat, kik az ily tettnek részesei. Méltányolhatjuk a birodalmi parlament rendes indemnity-törvényének mérsékletét, ha összehasonlítjuk a 41 Geo. III. cap. 66 törvényt azzal a végzeménynyel, melylyel a jamaicai törvényhozó-testület Eyre kormányzónak az 1866-iki felkelés elnyomása céljából elkövetett törvénytelen cselekményeit mentesíteni akarta.

Nem szabad felednünk, hogy az indemnity-végzemény, bár jogtalanságot törvényesít, maga is törvény. Jellegében van valami, a mi megkülönbözteti a hadi-törvénytől, az ostromállapottól vagy hasonló rendszabályoktól, melyekkel a végrehajtó hatalom a köztörvényt önkényesen felfüggeszti. Bizonyára az arbitrarius souverain hatalom használata az, de a hol a souverain a parlament, ott még a kormányzati intézkedések is a rendes törvényhozás alakiságai között mennek végbe, a mi maga is tetemesen erősíti a jognak nemcsak látszólagos, de tényleges fensőségét.

HATODIK FEJEZET.

A szabad véleménymondás joga.

A véleménymondás szabadsága. — A „Déclaration des Droits de l'Homme“¹ és az 1791-iki francia alkotmány oly tételekben jelentik ki a véleménymondás szabadságát és a sajtószabadságot, melyeket némely kézikönyvek² még ma is mint francia jogi elveket idéznek.

Idegen alkotmányokban foglalt szabályok. — „*La libre communication des pensées et des opinions est un des droits les plus précieux de l'homme; tout citoyen peut donc parler, écrire, imprimer librement, sauf à répondre de l'abus de cette liberté dans les cas déterminés par la loi.*“³

„*La constitution garantit, comme droit naturel et civil . . . la liberté à tout homme de parler, d'écrire, d'imprimer et publier ses pensées, sans que ses écrits puissent être soumis à aucune censure ou inspection avant leur publication.*“⁴

A belga törvény is az alkotmány alapczikkeinek egyikévé teszi a sajtószabadságot.

¹ Plouard, *Les Constitutions françaises*, 16. l.

² Bourguignon, *Éléments généraux de législation française*, p. 468.

³ *Déclar. des droits*, art. 11; Plouard, p. 16.

⁴ *Constitution de 1791*, tit. 1; Plouard, p. 18.

„Art. 18. La presse est libre; la censure ne pourra jamais être établie: il ne peut être exigé de cautionnement des écrivains, éditeurs ou imprimeurs.

„Lorsque l'auteur est connu et domiciliée en Belgique, l'éditeur, l'imprimeur ou le distributeur ne peut être poursuivi.¹

A francia forradalmárok, épp úgy mint a belga alkotmány szerzői, Angliától vették kölcsön eszméiket a vélemény és a sajtó szabadságáról. Az angol jog ismerete általában oly hiányos, hogy még nálunk is uralkodik az a nézet, hogy a szabad véleménymondás és különösen annak „sajtószabadság” néven ismert alakja az angol jognak is ugyanoly értelemben alaptétele, a mily értelemben az 1791-iki muló alkotmányban szerepelt és a milyenben a belga alkotmánynak is része. De ez a felfogás, bár a mai angol élet szokásai bizonyos mértékben igazolják, lényegében hamis; elfedi a tanuló előtt a viszonyt, mely az u. n. „gondolatszabadság”, helyesebben „a vélemény szabad nyilvánításának joga” és az angol jog között valóban fennáll. Minden jogász tudja, hogy a „véleménymondás szabadsága” vagy „sajtószabadság” kifejezések sem törvénykönyvünkben, sem a common law szabályai között nem fordulnak elő. Mint műkifejezéseket bíróságaink sem ismerik. Angliában a gondolatszabadság vagy a szólásszabadság jogát sohasem jelentették ki. A dolog valódi állását nem lehet jobban kifejtteni, mint a rágalmazó iratokról (libel) szóló egy jeles értekezésnek szavaival.

Az angol jog csak azt biztosítja, hogy senki sem büntetetik másért, mint jogsértőknek bizo-

¹ *Constitution de la Belgique, art. 18.*

nyitott állításokért. — „Mostani jogunk mindenkinek megengedi, hogy mondhat, írhat és közölhet a mit akar; de ha rosszul használja e szabadságot, büntetés vár reá. A kit élő szóval megtámad, kártérítésért perelheti őt; ha pedig a támadás írásban vagy nyomtatásban történt, vagy ha ez uton hűtlenség vagy erkölcstelenség terjesztetik, a tettes „information“ vagy „indictment“ útján vétségért bűnperbe fogható.“¹

Tehát minden ember mondhat vagy írhat, a mit akar, azon feltétel alatt, hogy esetleg szigorú büntetésnek teszi ki magát, ha (akár élő szóval, akár írásban vagy sajtó útján) olyat ad elő, a mihez joga nincs. Még azt sem mondhatni, hogy az angol jognak elméletileg elismert és a gyakorlatban sokszor érvényesült idevágó szabályai a szabad szót vagy írást, mint törvényes jogot, valami különös pártfogásban részesítenék. Jogunk általában nem ad a „sajtó“-nak kiváltságot, ha sajtó alatt, a köznyelvvel egyetértően, időszaki irodalmat és különösen hirlapokat értünk. Törvénytárunkban alig van végzemény, melyet „sajtótörvény“-nek lehetne nevezni.² A sajtójog nálunk csupán része a „libel“-jognak, és érdemes tüzeteseb-

¹ Odgers, *Libel and Slander*, Introd. (1. kiad.) p. 12.

² A kivételekre nézve l. pl. 8 & 9 Vict. c. 75.; 44 & 45 Vict c. 60. s. 2. Igaza van azonban egyik bírálómnak (l. *Law of the Press*, by Fisher & Strahan, pref. p. V.): „sajtójog van lassan keletkezőben“. Az újabb sajtótörvényhozás irányzata az, hogy az ujságkiadókat bizonyos mértékben mentesítse azon felelősség teljességétől, mely más személyeket a nyilvános gyülekezeteken tett rágalmozó nyilatkozatok jóhiszemű közléséért is terhel. L. különösen Libel Law Amendment Act, 1888, 51 & 52 Vict. c. 64) s. 4. Hogy a common law elveitől való ezen eltérés a közérdeknek szolgál-e vagy nem, nyílt kérdés, melyre csak a tapasztalat felelhet.

ben megjelölni ama rendszabályokat, melyeknek ez a jog a „sajtó szabadságát“ vagyis a könyv vagy hirlap útján való közlés jogát aláveti.

Személyek rágalmazása. — Sok olyan dolog van, a mit írásban vagy nyomtatásban senkiről mondani nem szabad. Általában véve „libel“-t követ el az, a ki azon célból, hogy más érdekeinek, jellemének vagy becsületének ártson, valótlen állításokat hoz róla forgalomba. A ki ily állítást közvetlenül vagy közvetve közhírré tesz (műnyelven szólva: „közöl“), libelt hoz forgalomba és kártérítéssel tartozik. A ki rágalmazó tényt állít, megengedvén annak írásban való közlését; a ki a közleményt megírja; a kiadó, ki áruba bocsátja; a nyomdász, a ki sajtó alá adja; az eladó, a ki forgalomba hozza: mindezek a közzétételben bűnösök és külön-külön perbe foghatók. Minthogy a bűncselekmény lényege nem az írás, hanem a közlés: tettes az is, a ki az iratot elolvassván, barátjának megküldi; úgy látszik, perbe lehet fogni azt is, a ki a rágalmazó iratot, tudva e minőségét, felolvassa. A tettben közreműködőknek ez a külön-külön fennálló felelőssége, mint már előadtuk, jogunknak igen nevezetes tulajdonsága. A tettes jóhiszeme vagy jó célzata nem menti cselekedetét; az sem használ neki, ha kimutatja, hogy a valótlan állítást alapos okokból valónak tarthatta. Biróságaink gyakran nagy kártérítésben marasztalják a tettest oly állítások forgalomba hozatala miatt, melyeket nem tartott hamisaknak, sőt okszerűen valóknak hihetett. Libel tehát: a büntett miatt elítélt és büntetését (az ítéletet) letörlesztett emberről azt mondani, hogy „elítélt gonosztevő“. Libel *X*-nek oly közleménye, hogy *B* azt mondotta neki, hogy *A* bankja megszüntette fizetéseit; még

akkor is, ha *B* csakugyan így nyilatkozott és *X* elhitte, de a tény valótlannak bizonyul. A vélemény nyilvánítása, ha sértő, szintén nem zárja ki feltétlenül a keresetet a közlő ellen. Gyakran hallani, hogy a „becsületes“ kritika nem rágalmazás; de nagy tévedés volna azt hinni, hogy sajtó útján vagy egyébként minden igaznak vélt kritikát közzé szabad tenni. Becsületes, jóhiszemű bírálatot mindenki közölhet; de „a bíráló szorítkozzék a kritikára, ne leplezze vele a személyes támadást, és ártó hatalmának kedvtelésből való használata ne ragadja őt kiméletlen, tisztességtelen támadásokra“.¹ Igaz, hogy az író és a megbírált művész vagy színész néha igen különböző pontokon fogják találni a „jóhiszemű kritika“ és a „személyes támadás“ közötti határvonalat. Ha e részben véleményeltérés van közöttük, a jury feladata megoldani azt a kényes kérdést, hogy mi a jóhiszem. Megtörténhetik, hogy az esküdtek válasza igen korlátozni fogja a kritikai vélemény szabad nyilvánítását. De ne képzeljük, hogy az „állítás“ valósága magában véve büntetlenné teszi a közleményt. Mert az állítás valóságával sikeresen lehet ugyan a rágalmazás vádja ellen védekezni, de büntethető az olyan állítás is, mely, bár teljesen való, a közérdek minden haszna nélkül károsít valakit. Így például ha *X* azt az igazságot írja *A*-ról, hogy évekkel ezelőtt erkölcstelenséget követett el, *X* bűnvádi eljárás alá lesz vonható s köteles lesz nemcsak azt bizonyítani, hogy *A* tényleg elkövette az ellene felhozott bűnöket, hanem azt is, hogy a közönségnek érdekében volt *A* bűnösségét megtudni. Ha ez nem sikerül neki, meg fog győződni, hogy az angol

¹ L. Odgers, *Libel and Slander*, p. 38.

biró felfogása szerint a szabad véleménymondásnak vagy a sajtószabadságnak semmiféle állítólagos joga nem áll útjában annak, hogy bűnösnek mondja ki és fogságba küldje.

Hatóságok rágalmazása. — Ennyit általánosságban azon korlátokról, melyeknek a rágalmazásról intézkedő jogszabályaink a véleménymondás szabadságát, az egyéni becsületre való tekintetből, alávetik. Lássuk most már, mikép korlátozza jogunk, legalább elméletben, a kormánycselekmények bírálását.

A ki lázító szándékból előszóval vagy másként szavakat vagy iratot terjeszt, vétséget követ el. Lázító pedig a szándék, ha Anglia királynéja, kormánya vagy törvényes alkotmánya, a parlament valamelyik háza vagy a jogszolgáltatás ellen gyűlöletet, megvetést vagy ellenszenvet akar előidézni, angol alattvalókat arra akar bírni, hogy az egyház vagy az állam törvényesen alkotott intézményeinek más mint törvényes úton való megváltoztatására törekedjenek, vagy az osztályok között egyenetlenséget vagy ellenségeskedést akar támasztani.¹ Ha az ilyen közlemény írásban vagy nyomtatásban történik, a tettes lázító irat közzétételében bűnös. A törvény megengedi az olyan közléseket, melyeknek célja kimutatni, hogy a korona félre van vezetve, hogy a kormány tévedett, vagy a melyek a kormányzat vagy az alkotmány hiányait törvényes orvoslás céljából vagy a végből mutatják ki, hogy az egyház vagy az állam szervezete törvényes úton módosíttassék; szóval, törvényünk a közügyeknek oly kritikáját tekinti jogszerűnek, mely bona fide ajánlja

¹ L. Stephen, *Digest of the Criminal Law*, arts. 91, 92; l. a 95 art. is a hamis hírek terjesztéséről.

a létező intézményeknek törvényes eszközökkel való reformját. De látni való, hogy a lázító irat definitiójának alkalmazásával könnyen meg lehet akasztani azt, a mit rendesen jogos vitatkozásnak nevezünk, és hogy e fogalom merev érvényesítése mellett a politikai agitatio ma szokásos módjai lehetetlenek volnának.

Véleménynyilvánítás vallási és erkölcsi kérdésekről. — Körülbelül így áll a dolog a vallási vagy erkölcsi tárgyakról való véleménynyilvánítás esetében is.¹ Az utóbbi évek bizonyos eseményei az elfeledett blasphemia-törvényekre irányozták a közfigyelmet. A legtöbb ember bámulva látta, hogy az ebbeli jogszabályoknak egyik értelmezése szerint istenkáromló irat közzététele miatt büntetendő általában mindenki, a ki a keresztény igazságot vagy az Isten létét, habár tisztességes módon, tagadja; míg a másik értelmezés szerint e cselekményben csak az bűnös, a ki Istentől, Jézus Krisztusról vagy a „közönséges imádságos könyv“-ről (Book of Common Prayer) oly nyilatkozatokat közöl, melyek a közérzületet sértik, az államegyház meggyalázására czéloznak, vagy az erkölcstelenséget mozdítják elő; hogy továbbá legalább is igen kétséges, valjon a közérzületet sértő közlemény istenkáromló jellegét megszünteti-e az a körülmény, hogy jóhiszemben terjeszt oly nézeteket, melyeket a közlő igazaknak tart.² Sokan csodálkoznak azon is, hogy ha a keresztény igazságot vagy a Szentírás tekintélyét „írásban, nyomtatásban, tanításban vagy tudatos

¹ U. o. ss. 161—164.

² L. különösen Stephen, *Digest of Criminal Law*, art. 161 a blasphemianak, mint bűncselekménynek, kétféle meghatározásáról.

beszédben“ oly ember tagadja, ki a keresztény hitben nevelkedett vagy keresztény hitvallomást tett, ezt Angliában a törvény szigorúan büntetendő, criminalis cselekménynek tekinti.¹ A ki tehát a common law szabályait és a törvénytárban még befoglalt törvények rendeleteit komolyan mérlegeli, nem fogja állíthatni, hogy az angol jog ismer olyasmit, a mit, mint a gondolat és a vélemény szabad nyilvánításának természeti jogát, száz év előtt Francziaországban a legbecsesebb „emberi jog“ gyanánt hirdettek. Kétségtelen továbbá, hogy angol jog szerint úgy a személyekre vonatkozó állítás, mint a közügyekről avagy bölcsészeti kérdésekről való véleménymondás megítélése kizárólag attól függ, hogy a közlemény libel-e vagy nem. A felelet — tudjuk — az, hogy e kérdés érdeme a jury elé tartozik. Az, hogy adott esetben valaki bűnös-e a libelben, egészen az esküdtek megítélésére van bízva; ők döntenek el mindazon kérdéseket, melyek a tény valóságára, a jóhiszemre, a szándéokra stb. vonatkoznak s melyek a közlemény jogi minőséget határozzák meg.²

A véleménymondás szabadsága tehát Angliában

¹ L. 9 & 10 Will. III. c. 35, megváltoztatva 53 Geo. III. c. 160 által és Stephen, *Digest of the Criminal Law*, art. 163. V. ö. Attorney-General v. Bradlaugh, 14 Q. B. D. (C. A.) 667, p. 719 Lindley ítéletét.

² „A dolog igen egyszerű, ha eltávolítunk belőle minden szódíszat; a józan eszű ember könnyen megértheti. Az egész a következőkben áll: közölhető mindaz, a mit 12 polgártárs kifogás alá esőnek nem tart; de büntetendő az olyan közlés, mely kifogás alá esik (vagyis a mit 12 polgártárs kifogás alá esőnek tart). Ebben, közönséges ész szerint, benne van mindaz, a mit a dologról mondtak.“ Rex v. Cutbill, 27 St. Tr. 642, 675.

alig áll egyébből, mint hogy jogunk van írni és mondani mindazt, a mit egy tizenkét szatócsból álló jury helyesnek tart. Az ilyen „szabadság“ azután az idők változásához képest a legkorlátlanabb szabadosság és igen erős korlátozások között ingadozhat, s az angol történeti tapasztalat tanúsítja is, hogy a libel-jog uralma alatt a véleménymondásnak engedett tér, a közhangulat állapotához képest, nagyon változó volt. Ehhez járul, hogy egészen a legújabb időkig a törvény nem ismert sajtókiváltságot. A levélben vagy levelezőlapon tett rágalmozó vagy istenkáromló állítás ugyanazon tekintet alá esik, mint ha könyvben vagy ujságban tétetnék. Az a védelem, melyben a belga alkotmány a hirlap kiadóját, nyomdászát és elárusítóját részesíti, külön jogokat állapít meg a sajtóhoz tartozó személyek javára, a mi merően ellenkezik az angol jog alaptanaival. E szempontból tehát alig túlzó azon állításunk, hogy a sajtó szabadsága Angliában nincs elismerve.

Hogy miért tartották a sajtószabadságot Anglia sajátságának. — De hát miért tartották oly soká a sajtószabadságot az angol intézmények egyik jellemző sajátságának?

Erre a felelet az, hogy Angliában körülbelül kétszáz év óta a kormány viszonyát a sajtóhoz az jellemezte, a mit a jog „uralmának“ vagy „fensőségének“ neveztünk. Csakis ezért élvezte a sajtó és különösen a hirlapirodalom gyakorlatilag azt a szabadságot, melyet a continentalis államok egészen a legújabb időkig nem ismertek; de nem azért, mintha az angol jog a véleményszabadságnak különösen kedvezett volna. A ki figyelmesen vizsgálja a mai angol sajtó helyzetét és azt akár a franczia sajtótörvény-

levél írását megelőzni vagy ellenőrizni. Az ujságírók helyzetét valóban úgy lehet legegyszerűbben jellemezni, ha egy levél írójához hasonlítjuk őket. A ki istenkáromló szavakat firkál egy kapura,¹ egészen azt a büntettet követi el, mint a ki blasphemiát ír egy könyvbe vagy egy ujságba; Angliában egyenlő elvek szerint is ítéltetnek meg. Azért nálunk az ujságíróknak nincs, vagy legalább a legutolsó időkig nem volt, kiváltságuk a büntetlenségre. Bármely oldalról nézzük a dolgot, a sajtószabadságnak, a mint Angliában értik, főjellemvonása az, hogy a sajtó (vagyis az ujságíró) csak az ország közönséges joga alatt áll.

Sajtóügyekben a rendes bíróságok ítélnek. —

2. Sajtóvétségekről, a mennyiben az angol jogban ilyenekről szólhatunk, csak az ország közönséges bíróságai ítélnek, tehát bíró és esküdtszék.²

A restauratio óta³ az ujságok útján elkövetett bűncselekményekről, más szóval rágalmazó, lázító vagy istenkáromló iratnak ujságban közléséről, sohasem ítélt külön bíróság. Az angol ember ezt természetesnek fogja találni. De tényleg mégis ez volt az, a mi leginkább hozzájárult a sajtónak minden ellenőrzéstől való mentesítéséhez. Ha annak megítélése,

¹ Reg. v. Pooley, idézi Stephen, *Digest of Criminal Law*, art. 161.

² A criminal information útján való eljárás és az a szabály, hogy a valóság nem mentség, azzal a következménnyel járt, hogy a XVIII. században a lázító irat majdnem sajtóvétség lett, mely ha nem is tartozott külön bíróság elé, de legalább külön szabályok és külön eljárás alatt állott.

³ A sajtónak a köztársaság alatti helyzetéről l. Masson, *Life of Milton*, III. 265—297. ll. A sajtóvétségeknek külön bíróságok általi elbírálása tényleg a Csillagkamara eltörlésével 1641-ben szűnt meg. 16 Car. I. cap. 10.

hogy valamely közlemény rágalmazó-e, a jury-hez tartozik; ha szabad közölni mindazt, a mit tizenkét polgár megengedettnek tart: akkor lehetetlen, hogy a korona vagy a miniszterium erős ellenőrzést gyakoroljon a sajtó fölött, hacsak (a mi megtörténhetik) a közönséges polgárok többsége határozottan nem ellenzi a kormány megtámadását. A hatalom az ujságírók kihágásait oly időkben szokta korlátozni akarni, mikor a kormány nagy ellentétben van a közvéleménnyel vagy a közérzülettel. Ily körülmények között azonban, a dolog természete szerint, legalább is félbizonyossággal várhatni, hogy az esküdtszék, melytől azt kívánják, hogy bűnösnek mondja ki a lázító irat közlőjét, rokonszenvezni fog a bevádolt irat tartalmával s a kormány korholását, mely rágalom gyanánt üldöztetik, a kormány tévedéseinek tisztességes, dicséretes bírálatának lesz hajlandó tekinteni. Érdekes elmélkedés tárgya lehetne, hogy az a közvetett ellenőrzés, mely a véleménymondás fölött tizenkét közönséges polgár verdictumával gyakoroltatik, mai napság is oly hathatós védelme volna-e a szabad szónak, még politikai ügyekben is, mint száz évvel ezelőtt, mikor az uralkodó osztály érzületei ellentétben voltak azon osztályéval, melyből az esküdtek kikerülnek. De ezzel itt nem kell foglalkoznunk. Annyi bizonyos, hogy az angol sajtó gyakorlati szabadságát nagyrészt annak köszönjük, hogy nálunk a „sajtóvétség“, épp úgy mint más libel, az esküdtszék elé tartozik.

Angliában tehát a sajtószabadság nem egyéb, mint az országos jog általános fensőségének egyik eredménye. Az olyan kifejezések, mint „sajtószabadság“, „sajtóvétség“, „sajtó-censura“ stb. az angol jogász előtt ismeretlenek, mert a sajtó útján elkövethető bár-

mely bűncselekmény csak a libelnek valamelyik alakja, és a rágalmazásról rendelkező közönséges jog alatt áll.

Mindezt ma oly természetesen találjuk, hogy alig ügyelünk reá. De vessünk egy tekintetet, a mint már javasoltam, a forradalom előtti és utáni francia sajtójogra és nézzük az angol sajtó állapotát a tizenhetedik század vége körüli időben. E szemléből meg fogunk győződni, hogy a sajtóvétségekkel való elbánás saját-szerű, de meglepő világításban mutatja a törvényesség ama szellemét, mely ma az angol alkotmány minden részét áthatja.

Összehasonlítás a francia sajtójoggal. — Az angol ember, ki a francia írókat olvassa, két tényen fog leginkább csodálkozni. A sajtójog¹ hosszú időn át külön ága volt a francia törvényhozásnak és bizonyos mértékben még ma is az; a sajtóvétségek pedig Franciaország váltakozó kormányformái alatt mindig a bűncselekményeknek többé-kevésbbé különálló osz-

¹ Franciaországban most az 1881 július 29—30-iki Loi sur la liberté de la presse (D. P. 1881. IV. 65) szabályozza a sajtót. E törvény megszünteti az e tárgyra vonatkozó összes korábbi edictumokat, decretumokat, törvényeket, rendeleteket stb. A törvény megalkotását közvetlenül megelőzőleg harmincnél több oly törvény volt hatályban, mely a francia sajtó viszonyait szabályozta s az ujságírók külön bűncselekményeire büntetéseket állapított meg. A Dalloz-féle munkában a sajtótörvényekkel foglalkozó 300 és néhány oldal mutatja, hogy a köztársaságban akkor érvényben volt törvények száma csekélység a szabályzatok, rendeletek, decretumok és törvények ama tömegéhez képest, melyeket a nyomtatás legrégibb ideje óta 1881-ig a francia uralkodók a végből adtak ki, hogy a gondolat és vélemény irodalmi nyilvánítását ellenőrizték. L. Dalloz, *Répertoire*, vol. XXXVI, „Presse“, p. 384—776, különösen Tit. I. chap. I., Tit. II. chap. IV. — Roger et Sorel, *Codes et lois usuelles*, „Presse“, 637—652.

tályát alkották. Az Angliában Erzsébet királyné óta keletkezett sajtóügyi végzemények száma nem teszi ki az ugyanazon idő óta Franciaországban ugyane tárgyban kelt törvényeknek $\frac{1}{10}$ vagy talán $\frac{1}{12}$ részét sem. Még inkább látható lesz a különbség, ha a XVIII. század elejétől számítva teszünk összehasonlítást a két államnak ezen ügyre vonatkozó törvényhozása között. Hogy túlzásba ne essünk, állítsuk szembe a nevezett időpont óta Franciaországban alkotott és 1881-ben még érvényben volt törvényeket az Angliában 1700 óta hozott törvényekkel, tekintet nélkül arra, hogy hatályban vannak-e még vagy nem. Ki fog tűnni, hogy a francia sajtó-kódex a jelenlegi köztársaság alakítása utáni időig harmincnál több törvényt foglalt magában, míg a múlt század eleje óta a sajtó tárgyában alkotott angol törvények száma nem nagyobb tizenkettőnél s ezek sem igen érintették az írók szabadságát.

E különbség oka abban van, hogy a két országban ellentétes nézetek uralkodtak azon viszonyról, melybe az államnak az irodalomhoz vagy tüzetesebben a véleménynek nyomtatásban való kimondásához helyezkednie kell.

Angliában 1700 óta lényegileg azon elmélet uralkodott, hogy a kormánynak a közvélemény vezetéséhez mi köze sincs, és hogy egyedüli feladata a libelt üldözni, különbség nélkül arra, hogy írásban vagy nyomtatásban követtetik-e el. Azért a kormány általában nem gyakorolt különös ellenőrzést a sajtó fölött és a sajtó-jog, a mennyiben ilyenről szó lehetett, nem volt egyéb, mint a libel-jognak egy ága vagy alkalmazása.

Franciaországban az irodalmat századokon át olyannak tekintették, mint a melyre az államnak kü-

lönös gondja van. Az uralkodó elmélet, a mint ez a francia törvényhozás történetéből látható, az volt és bizonyos mértékben még ma is az, hogy a kormányzat nemcsak a becsületsértés, a rágalmazás és az istenkáromlás büntetéséről tartozik gondoskodni, hanem a közvéleményt vezetni is; vagy legalább elővigyázati rendszabályokkal akadályoznia kell, hogy a sajtó útján mételyes, veszedelmes tanok kerüljenek forgalomba. Ezért oly nagyszámúak és kiválóan repressív jellegűek a francia sajtótörvények.

Egészen a forradalomig az állam nyíltan ellenőrizte az egész irodalmat. A könyvek vagy más nyomtatványok előállításának és árulásának joga bizonyos könyvkereskedők kiváltsága vagy egyedárúsága volt; az 1723-ban kiadott rendeletek, melyeknek egy része még a legutóbbi időkben is hatályban volt,¹ úgyszintén az 1767-iki rendeletek, a nyomtatás és elárusítás jogát, szigorú tilalmak mellett, az erre jogosított könyvkereskedőkre korlátozták.² A kiadás szigorú censurához volt kötve, melyet részben az egyetemek (kizárólag egyházi intézetek), részben a parlamentek, részben a korona gyakoroltak. A tiltott művek nyomtatását vagy eladását időnként halállal, gályarabsággal, pellengérrel büntették. E büntetéseket gyakran megkerülték ugyan, de tényleg egészen a forradalom előestéjéig érvényben maradtak. A francia irodalom leghíresebb műveit külföldön adták ki. Montesquieu „*Esprit des lois*“-ja Genfben jelent meg, Voltaire „*Henriade*“-ját Angliában nyomtatták; ennek az író-

¹ L. Dalloz, *Répertoire*, vol. XXXVI, „*Presse*“, tit. I. chap. I. V. ö. Roger et Sorel, *Codes et lois*, „*Presse*“, pp. 637—652.

² U. o

nak és Rousseaunak legnevezetesebb műveit Londonban, Genfben, Amsterdamban adták ki. A párisi parlament rendeletére 1775-ben megsemmisítették a „Philosophie de la Nature“ című munkát, szerzőjét Isten és emberek elleni bűntettben mondták ki bűnösnek és máglyára vetették volna, ha elfogatása sikerül. 1781-ben, nyolcz évvel az États Généraux egybegyűlése előtt, a parlament istenkáromlásban mondtotta ki bűnösnek Raynalt, „Histoire des Indes“ című munkája miatt.¹ Azonban nem az a nevezetes, hogy az *ancien régime* idején mily súlyos büntetésekkel akarták a szakadár vagy hamis hittételeket elnyomni, hanem az, hogy egészen 1789-ig fentartották az államnak abbeli jogát és kötelességét, hogy a francia irodalmat vezesse. Megjegyzendő továbbá, hogy a forradalomig a kormány nem tett határozott különbséget az időszaki sajtó és egyéb irodalom között. Mikor a „Lettres philosophiques“ hóhér útján került a máglyára, mikor a „Henriade“ és az „Encyclopédie“ megjelenése a király kegyétől függött, nem volt szükség a hirlapokat külön korlátozni. Különben az États Généraux megnyitásaig Franciaországban alig létezett napi vagy heti sajtó.²

Képzeltetni, hogy a forradalom véget vetett a sajtó korlátozásának. A „Déclaration des droits de l'homme“ kijelentette, hogy minden polgárnak joga van véleményét közölni és kinyomatni; idéztük a sza-

¹ L. Dalloz, *Répertoire*, vol. XXXVI. „Presse“ tit. I. chap I. V. ö. Roger et Sorel, *Codes et lois*, „Presse“, pp. 637—652.

² L. Rocquain, *L'esprit révolutionnaire avant la Révolution*, a hol az 1715-től 1789-ig elítélt könyvek teljes jegyzéke megtalálható. Rocquain könyve tele van adatokkal a francia kormánynak XV. és XVI. Lajos alatti önkényéről.

vakat,¹ melyekkel az 1791-iki alkotmány mindenkinek biztosította természeti jogát arra, hogy előzetes censura vagy bemutatás nélkül kimondhatja, kinyomathatja és közzéteheti gondolatait. De a jogkijelentés és a jogbiztosítás gyakorlatilag értéktelen volt. Oly elveket mondtak ki, melyek hosszú korszakokon át merő ellentétben voltak minden francia kormány gyakorlatával.

A convent nem hozta be a censurát, de azon ürügy alatt, hogy a lázító iratok forgalomba hozatalát kívánja megakadályozni, megszavazta az 1793. márczius 29-iki törvényt, mely elnyomott minden szabad véleménymondást. A directorium utánozta a conventet. Az első császárság alatt a hirlapsajtó a kormány birodalma lett és a könyvek nyomtatása és kiadása egészen a császári ellenőrzés és censura alá került.²

Az 1789-től 1815-ig terjedő időszakot azzal lehet menteni, hogy forradalmi korszak volt, mely kihívta és igazolta az állami beavatkozás kivételes rendszabályait. De a ki látni akarja, mennyire egyezik azon szellemmel, mely a francia jogot és szokásokat mindig vezérelte, az a felfogás, hogy a kormány valamiképen tartsa kezét a nemzeti irodalmon: az figyelje meg a törvényhozás menetét a restauratiótól napjainkig. A könyvek ellenőrzéséről lassanként lemondottak ugyan, de a hirlapok dolgában egyik kormány a másik után csudálatos egyformasággal úgy járt el, hogy hirdette ugyan szabadságukat, de gondoskodott függőségükről. 1814 és 1830 között a censurát majd behozták (1814 október 21), majd korlátozták, ismét kiterjesztették

¹ L. fentebb 223. l.

² Dalloz, *Répertoire*, XXXVI, „Presse“ tit. I. chap. I.

(1817), újra eltörölték (1819), ismét visszaállították és kiterjesztették (1820), ismét eltörölték (1828). 1830-ban a Charte az alkotmányban mondotta ki a censura megszüntetését és azóta névleg nem is hozták be semmiféle alakban; de a hirlapokra vonatkozólag az 1852 február 17-én kelt hires decretum keményebb rendszabályokat alkotott, mint I. Napoleon bukása óta akármelyik kormány a censura neve alatt. E decretummal a kormány, amúgy is gyakorolt discretionarius hatalmán felül, szert tett arra a jogra is, hogy elnyomhat bármely ujságot és még azt sem köteles igazolni, hogy tulajdonosa vagy valamelyik írója büntetendő cselekményt követett el a lap hasábjain.¹ E decretum szerint továbbá nem lehetett lapot indítani hatósági engedély nélkül. Pedig a censura különböző módjai nem is voltak a franczia sajtószabadságnak egyedüli megszorításai. Az 1848-iki köztársaság és a császárság alatt kelt törvények összesített eredménye többek között a következő volt: a hirlapíró tartozott cikkeit aláírni;² a lap alapítója tetemes biztosítékot tartozott letenni;³ az összes sajtodelictumok kivétettek az esküdszék hatásköréből;⁴ az 1723-iki szabályzatnak ama rendelkezése, mely szerint a könyvkereskedés és a nyomdász-üzlet (*commerce de librairie*) folytatása engedélyhez volt kötve, visszaállíttatott és újból megerősítettett. Igazán mondhatni, hogy 1852-től 1870-ig a franczia hirlapok a kormánynak oly ellenőrzése alatt

¹ Décret du 17 février 1852, art. 32. Roger et Sorel, *Codes et lois*, p. 648.

² Roger et Sorel, *Codes et lois*, p. 646. Loi du 16 juillet 1850.

³ U. o.

⁴ Loi du 31 décembre 1851.

állottak, mint 1789 előtt az irodalom általában és hogy a második császárság az ancien régime zsarnokságához tért vissza. Újabban a köztársaság,¹ igaz, eltörölte a sajtószabadság ama korlátozásait, melyek a császárság előtt és alatt keletkeztek; de bár az utolsó néhány év alatt Franciaországban uralkodó hatalom kedvezett a sajtó szabadságának, sőt féktelenségének: mégis egészen a legújabb időkig minden francia párt magáévá tette azt a felfogást, hogy a sajtóvétségeket külön eljárásra, külön bíróságok elé kell utalni. E ténynek igen nagy elméleti fontossága van. Mutatja, mennyire távol áll a francia felfogás azon eszmétől, hogy minden törvénysértés az ország rendes bíróságai elé tartozik. Az irodalomra vonatkozó francia törvényhozás futólagos áttekintése is mutatja tehát (részletekbe nem bocsátkozhatom), hogy a sajtó keletkezése óta majdnem a mai napig szilárdan áll

¹ Egy tény teljesen bizonyos és figyelemre méltó. Az, hogy a mai francia köztársaság törvényhozása egészen 1881-ig épp oly kevésbé volt azon nézetekre alapítva, melyek a sajtóra vonatkozólag a mai Angliában járatosak, mint a restauratio vagy a császárság törvényhozása. A „sajtójog“ Franciaországban mindig külön ága volt a jognak. A „sajtóvétségek“ a bűncselekmények külön osztálya voltak s legalább is két intézkedés állott fenn, de hihetőleg több is, olyan, mely ellentétben van a sajtószabadságnak Angliában dívó értelmével. A köztársaság egyik törvénye (1871. július 6. Roger et Sorel, *Codes et lois*, p. 652) ismét tetemes összeg letételére kötelezte a laptulajdonost abból a célból, hogy a lap által fizetendő büntetés vagy kártérítés biztosítására szolgáljon. Egy későbbi törvény (1875. decz. 29. art. 5) a sajtóvétségek egy részét a jury elé utalta, másik részét nem esküdtbíróság elé. Az újabb francia törvényhozás kétségtelenül erős reactiót mutat a sajtószabadság csorbítása ellen; de még ebbeli kísérletei is azt a felfogását tanúsítják, hogy a sajtóvétségeket külön elbánásban kell részesíteni.

az a felfogás, hogy az állam a kormány útján irányozni és ellenőrizni tartozik a véleménynyilvánítást s hogy ezt az ellenőrzést hivatalos censura útján, a könyvnyomtatás és -elárusítás jogának korlátozásával és a sajtóbüntetteknek külön törvény alá vonásával, külön bíróságok elé utalásával kell gyakorolni. E korlátozásoknak időnkénti tágitása nevezetes dolog ugyan, de ismételt megújításuk sokkal jellemzőbb, mint időnkénti eltörlésük.¹

Összehasonlítás az angol sajtó állapotával a XVII. században. — Lássuk most az angol sajtó helyzetét a XVI. és XVII. században.

Eleinte a kormány az összes sajtókat kezében tartotta, a nyomtatást csak külön jogositvány mellett engedte meg, s a Csillagkamara által a királyi kiváltság alapján kibocsátott rendszabályok alá fogta őket. A nyomtatás kizárólagos jogát ilykép 97 londoni könyvárus és jogutódaik kapták meg, kik „Stationer's Company” név alatt czéhet alkottak, melynek joga volt a kívül álló személyek minden nyomtatványát lefoglalni. Az egyetemeknek utóbb engedélyezett sajtók csak a Csillagkamara rendelete alapján működhettek.

A nyomtatás e megszorításai mellett, melyeket, úgy látszik, többé-kevésbé megkerültek, az engedélyezésnek oly rendszere fejlődött ki, mely valóságos censura volt.²

A sajtó-büntettek a bűncselekmények külön osz-

¹ Figyelmet érdemel a francia kormánynak az 1881-iki törvényen alapuló és az 1895-iki törvény által még kiterjesztett arbitrarius hatalma az idegen és az idegen nyelvű hirlapokkal szemben.

² A sajtó ellenőrzéséről a restaurációig l. Odgers, *Libel and Slander*, p. 10, 11.

tályát alkották, melyekről külön bíróság (a Csillagkamara) ítelt, esküdtszék nélkül, szigorú büntetéseket alkalmazva.¹ A Csillagkamara 1641-ben megszűnt ugyan és nem támadt fel többé; de a censura túlélte a köztársaságot, s a Restauratio alatt (1662) szigorúan jogszerű alapot nyert a 13 & 14 Car. II. cap. 33 törvény útján, melyet további végzemények 1695-ig hatályban tartottak.²

Az angol sajtójognak a francziával való eredeti hasonlatossága és utóbbi eltéréseik. — Angliában a XVI. és XVII. században fennállottak a sajtó korlátozásainak mindama módozatai, melyeket az akkori Francziaországban alkalmaztak s melyek ott majdnem a mai napig érvényben voltak. Angliában, épp úgy mint a continensen, a könyvkereskedés monopolium volt, a censura virágzott, az írók és a nyomdászok bűncselekményei külön osztályba tartoztak és külön bíróságok büntették szigorúan. Meglepő, hogy Angliában és Francziaországban eredetileg ily azonos vagy legalább hasonló elvek szerint bántak az irodalommal. Még csodálatosabbnak fogjuk ezt találni, ha a két ország törvényhozásának további történetét összehasonlítjuk. Francziaországban, a mint láttuk, a censurát sokszor eltörölték, de majdnem mindannyiszor visszaállították. Angliában az engedélyezés rendszere, mely csak más nevű censura volt, 1695-ben nem annyira eltörültetett. mint inkább véget ért. Az alsóház, mely az engedélytörvény meghosszabbítását megtagadta, bizonyára éppen nem lelkesedett a gondolatszabadságért. Az 1695-iki

¹ Gardiner, *History of England*, VII, pp. 51, 130; u. o. VIII. k. pp. 225, 234.

² L. Macaulay, *History of England*, IV. chaps. XIX. XXI.

angol államférfiak nem vallották, de másokban sem táplálták azt a hitet, hogy „a gondolatok és vélemények szabad terjesztése a legbecsesebb emberi jogok egyike.”¹ Midőn az engedélytörvény megújítását megtagadták s ezzel a sajtószabadságot megalapították, mi tudomásuk sem volt e dolog fontosságáról. Teljes biztonsággal mondhatjuk ezt, mert a képviselők a főrendekhez intézett egy iratukban kifejtették az okokat, melyek miatt a meghosszabbítást megtagadták.

„Ez az irat teljesen igazolja a képviselők elhatározását, de egyúttal tanúsítja azt is, hogy nem tudták, mit tesznek, milyen forradalmat idéznek elő, milyen hatalomnak adnak életet. Szabatosan, világosan, meggyőzően, néha metsző, de nem illetlen gúnynyal mutatják ki a letelőben levő törvény fonákságait és igazságtalanságait. De összes panaszaik részletkérdésekre vonatkoznak. A nagy elvi kérdésről: arról, hogy az engedély nélkül való nyomtatás joga egészben véve hasznára vagy kárára van-e a társadalomnak, nem szólnak egy szót sem. Az engedélytörvényt nem mint alapjában rosszat ítélik el, hanem a vele járó apró sérelmek, a zsarolások, az üzérkedések, a kereskedelem korlátozása, a házkutatások miatt. Azért mondják károsnak, mert lehetővé teszi a könyvkereskedők czéhének, hogy zsarolja az írókat; mert feljogosítja a kormány közégeit, hogy nyílt parancsok alapján házkutatást tartsanak; mert a londoni kikötőre szorítja az idegen könyvekkel való kereskedést; mert értékes idegen könyvcsomagok oly soká maradnak a vámhivatalban, hogy megpenészesednek. Pana-

¹ Déclaration des droits de l'homme, art. 11. L. fentebb 223. l.

szolják, hogy az engedélydíj nincs meghatározva; hogy büntetés alá esik a vámtiszt, ha a külföldről érkezett könyves ládát valamelyik sajtó-censor közbenjötté nélkül bontja fel. Hogyan tudja a tiszt — így kérdik igen okosan — hogy könyvek vannak a ládában, a míg fel nem bontja? Ilyen argumentumok tették meg azt, a mi Milton Areopagiticá-jának nem sikerült.¹

Hogy mily kevésbé gondoltak azon államférfiak, kik a censurát eltörölték, a sajtószabadsággal, kitűnik abból, hogy két évvel később javaslatot terjesztettek elő — mely azonban nem lett törvény — az engedély nélküli hírközlések eltiltásáról.² És mégis, az 1789-iki nemzetgyűlésnek a véleménymondás szabadságáról szóló ünnepélyes kijelentése holt betű vagy legfeljebb a francia jogtudomány bölcseleti kijelentése maradt, mely nem volt ugyan hatás nélkül, de melyet a gyakorlati francia törvényhozás folyton megszegett; ellenben az 1695-iki angol parlamentnek az engedélytörvény meghosszabbítását elutasító határozata örökre megalapította Angliában a sajtószabadságot. Az erre következett ötven esztendő a forradalmi zavarok ideje volt, melyet bátran hasonlíthatunk a francia restauratio korszakához. De az egyszer eltörölt censura Angliában nem éledt fel többé és azon eszme, hogy a sajtó szabadsága a libel-jogon túlmenve is megszorítható, az angoloktól oly távol maradt, hogy az irodalomnak az állam részéről való ellenőrzésének törvényeinkben található gyér maradványait többnyire érthetetlen anomaliáknak te-

¹ Macaulay, *History of England*, IV. pp. 541, 542.

² U. o. pp. 771, 772.

kintjük, melyeket csak azért tűrünk, mert alig okozván kényelmetlenséget, megfeledkeztünk róluk.

Miért voltak a francia és az angol sajtótörvények eleinte hasonlóak és miért lettek utóbb különbözők? — A ki a francia és az angol sajtószabadság történetét megfigyeli, az előtt két kérdés fog felötleni. Mi az oka annak, hogy egész a XVII. század végéig a két ország kormányzatában lényegileg azonos elvek érvényesültek? És mi magyarázza meg azt a tényt, hogy a XVIII. század elejétől fogva a két ország sajtójogában uralkodott elvek lényegesen különböztek és még ma is különböznek? Első tekintetre mind a hasonlatosság, mind a különbség meglepő. Azonban mind a két tényt meg lehet magyarázni, s a látszólagos paradoxon megoldása érdemes is, mert közelről érinti a jelen előadások tárgyát: a jogszerűség szellemét, mely alkotmányjogunkat jellemzi.

Az eredeti hasonlatosság okai. — Az angol és a francia sajtójognak a XVI. század végétől a XVIII. század elejéig volt hasonlatosságának oka az, hogy ama korszakban igen hasonló közigazgatási fogalmak vezérelték a két országnak közvéleményét vagy legalább kormányait és igen hasonló fogalmak uralkodtak az államnak az egyénhez való viszonyáról is. Angliában épp úgy, mint Európa többi országaiban, azon nézet is uralkodott, hogy az alattvalóknak hitvallásáért a király felelős. A király e felelősségéből természetesen következett, hogy szabályozandónak tartotta a vélemény nyilvánítását és alakulását. Az ilyen irányzás vagy ellenőrzés azonban nem történhetik, a nélkül hogy a kormányzat a sajtó szabadságába ne avatkoznék, mely szabadság alapjában véve nem egyéb, mint

a polgárnak ama joga, hogy satjő útján közölhet minden gondolatot, melyet terjeszteni kíván, s ezért csak annyiban felel, a mennyiben közlései határozott jogszabályba ütköznek. Szóval, a XVI. és XVII. század folyamán a korona úgy Angliában, mint Franciaországban kiterjeszteni iparkodott közigazgatási hatalmát; itt is, ott is jogosítva volt, vagyis inkább a közvélemény hajtotta arra, hogy az irodalom ellenőrzését állami feladatnak tekintse. A viszonyok hasonlósága hasonló eredményeket szült; a két államban azonos elvek érvényesültek; a sajtó kezelése tehát hasonló jelleget öltött.

A későbbi különbség okai. — Viszont annak az okát, hogy a sajtót Franciaországban közel két századon át egészen más elvek szerint kezelték, mint a milyenek Angliában uralkodtak, a két állam szokásait és törvényeit átható szellem különbségének gyökerén kell keresni.

Franciaországban mindig azon eszme uralkodott, hogy a kormánynak, — legyen az királyi, császári vagy köztársasági — mint az állam képviselőjének, az egyénnel szemben oly joga és hatalma van, mely az ország közönséges joga fölött áll, attól független. Ezen alapszik valósággal ama *droit administratif*,¹ melyet az angol ember oly nehezen tud megérteni. Ehhez járul, hogy a központi kormányzat hatalmának növekedése, a forradalom előtt is után is, tényleg arra szolgált, vagy legalább a legtöbb francia ember arra valónak tartotta, hogy a néptömegére súlyosodó bajokat enyhítse. A nemzet általában oly rokonszenvvel viseltetett az államhatalom

¹ L. alant a XII. fejezetet.

íránt, mint az angolok a XVI. században a korona kiváltságai iránt. Az ellenőrzés tehát, melyet a kormány az irodalommal szemben különféle alakokban gyakorolt, teljes összhangban volt Franciaország egyéb intézményeivel. Az a tökéletesen kidolgozott közigazgatási szervezet, melynek működése sohasem volt alávetve a rendes bíróságok ellenőrzésének, a mindenkori főhatalomnak mindig módot is nyújtott hivatalosan felügyelni az irodalomra. Azért a censura — hogy a sajtószabadság egyéb korlátozásairól ne is szóljunk — egészben véve egyezett a francia kormányok általános irányzatával és a nemzet átlagos gondolkozásával; a censura hatályosítására pedig sohasem hiányzott az alkalmas gépezet.

Igaz, hogy a XVIII. század folyamán és azóta is folyton hallatszottak erős tiltakozások a censura, — épp úgy mint a közigazgatási önkény egyéb alakjai ellen, s a francziák a nagy forradalom kezdetén és azóta is erőlködtek a szabad véleménynyilvánítás érdekében. E törekvések eredménye volt a censura eltörlése. De a kormányhatalom egyes irányban való korlátozásának e kísérletei mi összhangban sem voltak az erős államhatalom iránti általános rokonszenvvel. A míg a francia közigazgatás egész rendszere érvényben maradt, a kormány — bárkinek kezében volt — mindig magához ragadhatta a sajtó ellenőrzését, valahányszor a közhangulat kedvezett a szabad szó elnyomásának. Innen van, hogy az eltörölt censurának, sőt egyéb korlátozásoknak visszaállítása is, folyton ismétlődött, s az utóbbiak, ha nem is viselték a censura népszerűtlen nevét, keményebbek voltak, mint akármelyik *Licensing Act*. Szóval, az angol értelemben vett sajtószabadság korlátozása Franciaországban mindig meg-

volt és ma is alig van eltörölve; mert a kormánynak megelőző és discretionarius hatalma összhangban van a francia jog általános szellemével és mert a közigazgatási gépezet, mely e szellem szülöttje, mindig kezébe adta (és adja ma is) a kormánynak a discretionarius hatalom érvényesítéséhez szükséges eszközöket.

Ellenben Angliában a koronának egy erős központi kormányzat alakítására a XVI. és XVII. században tett kísérletei — bár egy időre sikeresek voltak, mert a kor bizonyos szükségleteinek feleltek meg — alapjukban ellenkeztek az ország szokásaival és hagyományaival, és a nép még akkor sem igen szerette a korona hatalomgyakorlásának eszközeit, mikor magát a koronát erősnek óhajtotta.

Száz meg száz angol ember, a ki gyűlölte a tolerantiát és keveset gondolt a szólásszabadsággal, erős féltékenységet tanúsított az önkényes hatalommal szemben s el volt szánva nem tűrni más kormányzást, mint az ország joga szerint valót.¹ Ezek az érzelmek buktatták meg 1641-ben a Csillagkamarát és tették annak helyreállítását még az 1660-iki dühös loyaltásnak is lehetetlenné. De a Csillagkamara megbuktatása több volt egy népszerűtlen bíróság eltörlésénél; azt jelentette, hogy a Tudorok alapította és a Stuartoktól kiterjesztett közigazgatási rendszer gyökerestől ki van forgatva. Az angolok jogi szokásaival ellenkező e kormányzati forma megdöntése mi közvetlen összefüggésben sem volt a korlátlan véleménymondás kíván-

¹ L. Selden észrevételeit a Csillagkamara határozatainak törvénytelenységéről; idézi Gardiner, *History of England*, VII. p. 51.

ságával. Az a parlament, mely nem akarta helyreállítani a Csillagkamarát, elfogadta az engedélytörvényt, mely tényleg behozta a censurát és mely, a mint láttuk, egész a forradalom utáni évekig hatályban maradt. A törvény elfogadása nem volt a türelmesség diadala, de diadala volt a törvényességnek. Az engedélyezés joga azontúl megszűnt azon eszmén alapulni, hogy kiegészítő része a végrehajtó hatalomnak; a törvényre támaszkodott. Az engedélyezés a kormány kezében maradt, de e jogot a törvény szabályozta s a mi még fontosabb, a törvény áthágását csak rendes bírósági eljárás útján lehetett büntetni. A Csillagkamara bukása megfosztotta a kormányt az önkényes hatalom gyakorlásának eszközeitől. Azért ama tény, hogy az alsóház 1695-ben megtagadta az engedélytörvény megújítását, egészen más volt, mint a gondolatszabadságnak ama kijelentése, melyet a francia *Déclaration des droits*-ban találunk, vagy mint a censura eltörlése a többi francia törvényekben. Angliában a sajtót ellenőrző kormányjog eltörlése nem volt egyéb, mint a jog általános szellemével ellenkező egyik kivételes hatalomkör félretétele, s az eltörlés végleges volt, mert a végrehajtó hatalom már elvesztette volt az ellenőrzés hathatós gyakorlásának eszközeit.

Fejtegetésünket a következőkben foglalhatjuk össze. Franciaországban a censura, bár folyton megszűntették, folyton feléledt, mert a kormányzat discretionarius hatalma összhangban volt és még ma is összhangban van a francia törvényekkel és intézményekkel. Angliában a censura eltörlése azért volt végleges, mert a korona discretionarius hatalma ellenkezett közigazgatásunk rendszerével és az angol jog fogal-

maival. A különbséget még feltűnőbbé teszi ama tény, hogy azon államférfiak, kik Franciaországban oly csekély sikerrel fáradoztak a sajtószabadság megvalósításán, valóban véleményszabadságot akartak létesíteni; míg azon államférfiak, a kik az engedélytörvényt mellőzték s ezzel az angol sajtószabadságot megalapították, a tolerantiáról oly nézeteket vallottak, melyek távolról sem kedveztek a véleménymondás korlátlan szabadságának. Ez a különbség nemcsak meglepő, hanem a legjobb példák egyike is az angol joguralom értelmének megvilágítására.

HETEDIK FEJEZET.

A nyilvános gyülekezés joga.

A nyilvános gyülekezés joga. — A nyilvános gyülekezésre vonatkozó belga jogról¹ az alkotmány tizenkilencedik cikke intézkedik. Ez valószínűleg csak az angol jogot akarja reprodukálni és így szól:

„Art. 19. Les Belges ont le droit de s'assembler paisiblement et sans armes en se conformant aux lois qui peuvent régler l'exercice de ce droit sans néanmoins le soumettre à une autorisation préalable.

Cette disposition ne s'applique point aux rassemblements en plein air, qui restent entièrement soumis aux lois de police“²

A nyilvános gyülekezés jogának gyakorlása, úgy látszik, Belgiumban inkább szorul korlátozásra, mint Angliában, mert nálunk a rendőrségnek a szabad ég alatti gyülekezések tekintetében semmi különös hatásköre nincs. De a mint szabatosan nem mondhatni, hogy az angol jog elismeri a sajtószabadságot, úgy alig mondhatni azt, hogy alkotmányunkban a nyilvános gyülekezés joga, mint külön jog, előfordulna. Az angol

¹ L. Law Quarterly Review, IV. p. 159. A nyilvános gyülekezésre vonatkozó olasz jogról, u. o. p. 78; a francziáról, p. 165; a svájcziról p. 169; az Egyesült-Államokéről p. 257. — L. a Függelék V. jegyzetét: „A nyilvános gyülekezés jogával kapcsolatos kérdések.“

² Constitution de la Belgique, art. 19.

alkotmánynak az egyéni jogokból való kifejlődésének legjobb példáját a nyilvános gyűlésekre vonatkozó jogszabályainkban találjuk. A gyülekezés joga nem egyéb, mint bíróságainknak a személyes szabadság és az egyéni szólásszabadság tekintetében megállapított felfogása. Jogunkban nincs intézkedés, mely úgy szólna, hogy szabad ég alatt vagy másutt törvényes célból szabad összejönni. De minthogy *A*-nak, ha jogot nem sért, joga van oda menni, a hova akar és beszélhet *B*-vel, a mit akar, csak rágalmazó vagy lázító dolgot nem; minthogy *B*, *C*, *D*, *E*, *F* és mások ad infinitum ugyanezen jogokkal bírnak: ez azon általános szabályra vezet, hogy ezer vagy tízezer ember is összejöhet olyan helyen, a hol egyenként joguk van törvényes célra törvényes módon megjelenni. *A*-nak joga van a High Streeten sétálni vagy köztéren megjelenni, *B*, *C*, *D*-nek és barátaiknak hasonlóképen, vagyis tízezer embernek is joga van találkozni. És valamint *A* mondhatja *B*-nek, hogy nézete szerint oly törvényt kellene hozni, mely a főrendiházat eltörli, vagy hogy a főrendiház tartoznék a szervezetét módosító törvényjavaslatot visszautasítani, és *B* ugyanezt mondhatja barátainak: ebből következik, hogy tízezer ember is tarthat gyülekezetet pl. a kormány támogatására vagy az ellentálló főrendek bátorítására. Ez a lényege a politikai vagy más célokra való nyilvános gyülekezés ama jogának, melyet a külföldi alkotmányok gondosan körülírandó külön jogositvány gyanánt fognak fel. Ha azonban azt mondjuk, hogy *A*, *B*, *C*, *D* és százezer más ember — éppen mert mehetnek, a hova akarnak és beszélhetnek, a mi nekik tetszik — jogositva van politikai vagy más ügyek megvitatása végett gyűlést tartani: ezzel természetesen nem azt

mondjuk, hogy e joggal élve, nem lehet törvénysértést elkövetni. A gyűlés célja lehet törvényellenes, pl. nyilvános erőszak. Ily esetben maga a gyűlés is törvénytelen.¹ A gyűlésezők magatartása lehet olyan, hogy fenyegeti a közbékét és alapos félelmet kelt a nyugalmas polgárookban; ilyenkor szintén törvénytelen a gyűlés. Mindezen esetekben a gyűlést jogszerűen fel lehet oszlatni s tagjai tartoznak viselni jogellenes vagyis büntetendő cselekményük minden következményeit: a letartóztatást, a vádat, a büntetést.

Folyományok. — A nyilvános gyűlekezés jogából bizonyos gyakorlati következmények folynak, melyek, bár logikailag vannak belőle levonva, a bírák és mások előtt meglepőknek tűnhetnek fel és melyek nem mindig szolgálnak a nép javára.

A gyűlés nem törvénytelen azért, mert jogtalan ellentállást idézhet elő. — Az olyan nyilvános összejövetel, mely a résztvevők magaviselete miatt, például mert fegyveresen jelennek meg, azon veszélylyel jár, hogy a résztvevők megzavarják a közbékét és így alapos félelmet kelt a nyugalmas polgárookban: törvényellenes gyűlés. De az a gyűlés, mely különben nem jogellenes, nem válik ilyenné az által, hogy törvénytelen ellentállást idézhet elő s így közvetve a béke megzavarására vezethet. Tegyük fel például, hogy az Üdv Hadserege (Salvation Army) gyűlést akar tartani Oxfordban, egy u. n. Csontvázsereg (Skeleton Army) pedig kijelenti, hogy meg fogja támadni és szétverni a gyűlést. A békés polgárok, kik nem sze-

¹ A „törvénytelen gyűlekezet“ fogalmáról l. a Függelék V. jegyzetét: „A nyilvános gyűlekezés jogával kapcsolatos kérdésekről“.

retik, ha városuk nyugalma zavarják és félnek a békeháborítástól, kéri a hatóságot, hogy tiltsa el az Üdv Hadseregének gyűlését, nyugtalanság esetén pedig fogják el mind a két csoport tagjait. Első tekintetre ez méltányos kívánság; de a hatóság törvényesen nem adhat neki helyet. Hogy jogunk mai állapotában a dolog így áll, azt a kérdés átgondolása kétségtelenné teszi. *A*-nak azt a jogát, hogy a High Streeten sétálhat, nem szünteti meg az, hogy *X* ez esetre leütéssel fenyegeti őt. Igaz, hogy *A* sétája a közbéke megzavarását fogja előidézni; de ennek ő épp oly kevésbé oka, mint a hogy nem okozza az óralopást az, a kinek zsebében az óra volt. Nem okozója, hanem áldozata a törvénysértésnek. Ha immár *A*-nak sétálási jogát nem érintheti *X* fenyegetése, *A*, *B*, *C*, *D* ebbeli jogát sem csökkentheti az, hogy *X*, *Y*, *Z* kijelentik, hogy ezt nem fogják tûrni. Mit sem változtat e tényen, hogy a csoportoknak neve Üdv Hadserege, illetőleg Csontvázsereg. A tiszta elv az, hogy *A*-nak jogszerű cselekvésre való jogát nem csökkenti az, hogy *X* törvénytelen cselekedettel, a bántalmazással fenyegetl. Ezt az elvet állapítja vagyis inkább világítja meg a Beatty v. Gillbanks eset.¹ Az Üdv Hadserege gyűlést hirdetett Weston-super-Mare-be, bár tudta, hogy a Csontvázsereg ellenezni fogja az összejövetelt. A hatóság eltiltotta a gyűlést. Az Üdv Hadserege mégis egybegyűlvén, a rendőrség elébe állott és a rendeletnek való engedelmisségre hívta fel. Egyik résztvevő megtagadta az engedelmisséget, a miért letartóztatták. A rendőrség jogellenes gyűlekezésben való részvétel miatt másokkal együtt elítélte őt.

¹ 9 Q. B. D. 308.

Kétségtelen volt, hogy az Üdv Hadseregének gyülekezete a Csontvázsereg támadását fogja előidézni s így békeháborításra vezet. Felebbezésre a Queen's Bench Division megsemmisítette a rendőrség ítéletét.

„Jelen esetben az történt,” úgymond a főbíróság, „hogy egy törvénytelen szervezet” (a Csontvázsereg) „azon joggal kérkedett, hogy megakadályozza a felebbezőket és másokat jogszerű összejövetelükben. Az alsóbíróság ítélete ama felfogáson alapszik, hogy el lehet ítélni azt, a ki törvényesen cselekszik, ha tudja, hogy cselekvése mást törvénytelen cselekvésre fogja bírni. E tételnek nincs törvényes alapja.”¹

A gyűlést nem teszi jogtalaná az, hogy hivatalosan előre törvénytelennek nyilvánítják. — A gyűlést, ha különben nem törvénytelen, nem teszi ilyenné az, hogy a miniszter, közigazgatási vagy más tisztviselő (hacsak külön parlamenti végzemény alapján nem) előzetes hirdetmény vagy értesítés útján törvénytelennek nyilvánítja. Tegyük fel, hogy az Üdv Hadsereg tagjai kihirdetik a városban, hogy Oxford közelében egy bérbe vett területen gyűlést fognak tartani, hogy St. Giles-ben lesz a találkozás s onnan lobogókkal, zenészó mellett kivonulnak a szertartás helyére. A miniszter valamely okból azt hiszi, hogy a gyűlés megtartása nem kívánatos s hivatalosan értesíti a testület minden tagját vagy az oxfordi „campagne” élén álló tiszteket, hogy az összejövetel nem tartható meg. Ez az értesítés nem változtatja meg a gyűlés

¹ Beatty v. Gillbanks, 9 Q. B. D. 308, p. 314, per Field, J. Beatty v. Glenister, W. N. 1884, p. 93. L. azonban az irlandi eseteket: Reg. v. M'Naghton, 14 Cox, C. C. 572; O'Kelley v. Harvey, 15 Cox, C. C. 435 és a Függelék V. jegyzetét: „A nyilvános gyülekezés jogával kapcsolatos kérdések.”

jellegét, bár az ily figyelmeztetés után, ha a gyűlés törvénytelen, mindenki, a ki olvasta, kellően megintettnek tekintetik s a részvétel miatt felelősségre vonható.¹ Ha a gyűlés e figyelmeztetés nélkül jogszerű, nem válnék törvénytelenné azért, mert egy miniszter eltiltotta. Az értesítés ily körülmények között jogilag épp oly kevésbé volna hatályos, mint ha a belügyminiszterium nekem vagy másnak megtiltaná, hogy a High Streeten sétáljak. Következik ebből, hogy a kormánynak alig van, vagy éppen nincs hatalmában az alakilag törvényes gyűlést eltiltani, bár meglehet, hogy a törvényesen meglakult gyülekezet, vezetésének törvénytelen módja folytán, utóbb törvénytelenné lesz. Bizonyára feltűnő példája ez annak, hogy azon elv, mely szerint az állam igazi feladata a büntetteknek nem megelőzése, hanem büntetése, megfosztja a kormányt minden discretionarius hatalomtól.

A gyűlés jogszerű lehet, habár megtartása ellenkezik a közérdekkel. — Végre teljesen jogszerű lehet az olyan gyűlés is, melyet okos vagy hazafias ember talán nem hívna össze. A, B, C-nek joguk lehet gyűlést tartani még akkor is, ha kétségtelen, hogy ez másokat erőszakoskodásra fog indítani és minden valószínűség szerint vérontást fog okozni. Tegyük fel, hogy egy buzgó protestáns a gyónás veszélyeinek feltárása végett gyűlést hirdet és ezt oly városban akarja megtartani, melyben nagy számmal laknak alacsony rendű katolikusok. A gyűlés törvényes volna,² de bizonyára zavarokat idézne elő.

¹ L. Rex v. Fursey, 6 C. & P. 81 ; 3 St. Tr. (n. s) 543.

² L. azonban a fentebb 257. l. 1. jegyzetben közölt irlandi eseteket.

elő. Azonban sem a kormány, sem a rendőrség nem tilthatná el. A nyilvános gyülekezés jogának oly túlzó használatát, melyet Európában talán másutt nem tűrnének, kárhoztathatja minden okos ember, de a törvény megengedi. Arról, hogy helyes vagy helytelen dolog-e, az állam legfelső hatóságait megfosztani azon lehetőségtől, hogy a törvényes jogok oktalan használatát elővigyázati rendszabályokkal megakadályozzák, itt nem szólunk. Csak azt kell megállapítanunk, hogy a nyilvános gyülekezési jog szabályai is mutatják egyrészt intézményeink legalis szellemét, másrészt azt, hogy a személyi jogokat tárgyaló birói ítéletek tették a nyilvános gyülekezés jogát alkotmányjogunk kiegészítő részévé.¹

¹ A gyülekezés jogáról általában I. Stephen, *Commentaries*, IV. (8. kiad.) 213—217, és Stephen, *History of Criminal Law*, I. pp. 202—205. L. a Függelék V. jegyzetét: „A nyilvános gyülekezés jogával kapcsolatos kérdésekről.”

NYOLCZADIK FEJEZET.

A hadi jog.

A magán- és a büntetőjog s az alkotmányjog között nincs éles határvonal. — Az előbbi fejezetben tárgyalt jogokról, például a személyes szabadság, a szabad véleménynyilvánítás jogáról, azt lehetne mondani, hogy voltaképen nem is tartoznak az alkotmányjog körébe, hanem hogy azokat vagy a szigorúan vett magánjog, vagy a közönséges büntetőjog tárgyai közé kell sorolni. A-nak a személyes szabadsághoz való joga nem egyéb, mint az a jog, hogy X őt meg ne támadja, vagy — más oldalról tekintve a dolgot — A-nak az a joga, hogy megtámadóját polgári vagy büntető perbe foghassa. E nézetben igen sok igazság van ugyan, de másrészt kétségtelen, hogy a személyes szabadság, a véleményszabadság és hasonló jogok sok írott alkotmánynak legkiválóbb rendelkezései s hogy a népek, midőn az önkényes kormányformát alkotmányossal cserélik fel, ezektől a jogoktól várják a legtöbb előnyt.

A dolog úgy áll, hogy e jogokat két szempontból lehet felfogni. Lehet őket egyszerűen a magánjog vagy talán a büntetőjog részeinek tekinteni; így például a személyes szabadság jogát, a mint már jeleztük, lehet úgy érteni, hogy az A-nak az a joga, hogy teste fölötti hatalmát X ne korlátozza. De a mennyiben ezek a jogok az állam kormányzói ellenében hatá-

lyosak, más szóval, a mennyiben az egyes polgároknak a végrehajtó hatalomhoz való viszonyát határozzák meg: részét, sőt legfontosabb részét teszik az alkotmányjognak.

A figyelemre legméltóbb körülmény itt az, hogy — általában szólva — Angliában a polgároknak egymás irányában ugyanolyan jogaik vannak, mint a korona közegeivel szemben. Így kell érteni ama tételt, hogy nálunk az alkotmány az ország közönséges jogának része. Az a tény, hogy a miniszter nem foghat el, tarthat fogva vagy büntethet önkényesen vagy államérdekből senkit (nem szólván természetesen a törvény, pl. az idegen-törvény vagy a kiadatási törvény által reá ruházott külön jogokról): ez a tény csupán azon szabály folyománya, hogy a miniszter hivatali minőségében is az ország közönséges joga alatt áll. Vegyük, hogy a miniszter egy bosszús felindulásában bántalmazza az ellenzék vezérét; vagy tegyük fel, hogy elfogatja, mert politikai ellenfelének szabadon létét közérdekből veszélyesnek tartja. A minisztert mind a két esetben polgári vagy büntető perbe lehet fogni, épp úgy mint mást, a ki személyes támadást (assault) követ el. Az a körülmény, hogy a befolyásos politikus elfogatása, kinek beszédei rendháborítást okozhatnak, kizárólag administratív tény volt, nem mentené sem a minisztert, sem a parancsát teljesített rendőröket.

Az ezen és a következő három fejezetben tárgyalt kérdések nyilván alkotmányjogok, és senki sem fogja egy alkotmányjogi munkában való tárgyalásuk ellen azt felhozni, hogy a magánjogba valók. Ha azonban gondosan vizsgáljuk a dolgot, azt fogjuk találni, hogy valamint némely jogszabályok, melyek első tekintetre a magánjogba tartozóknak tetszenek, tényleg alkot-

mányjogi elveknek szolgálnak alapul, épp úgy vannak tárgyak, melyek első tekintetre az alkotmányjogba tartozóknak tetszenek, de Angliában valósággal a magán- vagy büntetőjog elvein nyugszanak. Így például a katonák állapotára nézve, a mint látni fogjuk, Angliában azon elv irányadó, hogy a katonának e minőségében külön kötelezettségei vannak ugyan, de azért, szolgálatban épp úgy mint azon kívül, alá van vetve rendes polgári kötelezettségeinek is. A miniszteri felelősség jogi szempontból nem egyéb, mint az angol jogban uralkodó azon szabály alkalmazása,¹ hogy jogilag nem igazolható tettének mentségéül senki sem hivatkozhatik feljebbvalójának, még a koronának parancsára sem.

Bármily szempontból tekintjük tehát a dolgot, mindig ama főfontosságú szabályhoz jutunk, melylyel már foglalkoztunk: hogy, míg sok idegen alkotmány szerint az egyéni jogok az alkotmány rendelkezésein alapulnak vagy azokon látszanak alapulni, addig Angliában az alkotmányjog nem forrása, hanem folyománya az egyéni jogoknak. Az is mind kétségtelenebbé válik előttünk, hogy az eszköz, melylyel bíróságaink az alkotmányjogot fentartották, két szabálynak szigorú érvényesítése volt: az első „a törvény előtti egyenlőség,” mely kizárja az általános polgári kötelezettségek és a rendes bíróságok illetékessége alóli kivételt; a második a „bűntevők személyes felelőssége”, mely nem engedi meg, hogy a felsőbbség parancsa az alárendelt közeg jogsértését igazolja. Az a jogi dogma, mely legalább is IV. Edward korára vezet-

¹ L. Mommsen, *Römisches Staatsrecht*, p. 672, arra nézve, hogy már a régi római jogban hasonló elv volt érvényben.

hető vissza, hogy büntetés éri azt, a ki mást törvényes rendelet nélkül, ha királyi parancsra is, letartóztat; hogy a törvénytelen letartóztatásért perbe fogható: nem a királyi hatalom korlátozása, hanem a személyi felelősség elvének, mely az egész kártérítési jogban uralkodik,¹ a királyi parancsra véghez vitt cselekményre alkalmazása.

Hadi jog. — A „hadi jog“,² e szó valódi értelmében, mint a közönséges jog felfüggesztése és az országnak vagy egyes részeinek katonai bíróságok alá helyezése, az angol jogban ismeretlen. Nálunk nincs oly intézmény, milyen Francziaországban „az ostromállapot kihirdetése“,³ melynélfogva a közrend fentartásának rendszerint a polgári hatóságokhoz tartozó egész ügyköre a hadseregbe (autorité militaire) megy át. Félre nem magyarázható bizonyítéka ez a jog állandó uralmának alkotmányunkban.

Ama tétel azonban, hogy kormányzatunkban nem létezik a hadi joghoz hasonló intézmény, bár magában véve tökéletesen igaz, könnyen félrevezetheti azt, a ki nem ügyel arra, hogy írónk a „hadi jog“ (martial law) kifejezést két, teljesen különböző értelemben használják.

Mily értelemben ismeri el az angol jog a hadi jogot? — Hadi jog alatt néha a koronának és szol-

¹ L. Hearn, *Government of England* (2. kiad.) IV. fej. V. ö. Gardiner, *History*, X. pp. 144, 145.

² L. Forsyth, *Opinions*, pp. 188—216, 481—563; Stephen, *History of Criminal Law*, I. pp. 201—216; Rex v. Pinney, 5 C. & P. 254; 3 St. Tr. (n. s.) 11; Reg. v. Vincent, 9 C. & P. 91; 3 St. Tr. (n. s.) 1037; Reg. v. Neale, 9 C. & P. 431.

³ L. Loi sur l'état de siège, 9 août 1849, Roger & Sorel, *Codes et lois*, p. 436. L. alant 267. l.

gáinak azon common law-jogát értik, melynélfogva invázió, lázadás, zendülés és általában a törvény elleni tetteleges ellentállás esetén az erőszakot erőhatalommal verhetik vissza. Ez a jog vagy hatalom a rendes kormányzat létfeltételeihez tartozik és az angol jog a legkétségtelenebb módon, igen nagy terjedelemben ismeri el. Magában véve mi kapcsolatban sincs a fegyveres erő intézményével. A koronának joga van a békezavarást elnyomni; minden alattvaló, akár polgár, akár katona, akár a „kormány szolgája“ (pl. rendőr), akár nem, nemcsak jogositva van, de törvény szerint köteles is a békezavarás elfojtásában segédkezni.¹ Legtöbbnyire ugyan a rendőrök és a katonák, mint a kiknek külön hivatása a rend fentartása, fognak a zavargás elnyomására felhívni; de kétségtelen, hogy ebben minden jó polgár résztvenni köteles.

Kétségtelen az is,² hogy a katona a közönséges jog alapján felel a rend helyreállításánál követett eljárásáért. Tisztek, tisztviselők, katonák, rendőrök, közpolgárok jog szerint e részt azonos helyzetben vannak. Egyenként és együttesen kötelesek a békezavarásnak, milyen a zendülés vagy zavargás, ellentállani és azt elhárítani; egyenként és együtt használhatnak oly erőt, a milyen e célra szükséges, s ebben egész az emberölésig mehetnek; de senki sincs jogositva több erőszakot használni. Egyenként és együtt számolnak az esküdtszék előtt a túlhágásért vagyis a szükségtelen

¹ V. ö. Miller v. Knox, 6 Scott 1. L. az 1893-iki featherstone-i zavargások megvizsgálására kiküldött bizottság [benne Bower (L. J.) és Haldane (Q. C.)] jelentését (C. 7234) és a Függelék VI. jegyzetét: A törvénytelen gyűlés feloszlására felhívott katonák kötelességéről.

² L. alant 274. s k. ll.

erőszak használatáért; egyenként és együtt felelnek (a miről az írók gyakran megfélemedkeznek) legalább elvben, a bíróság előtt, a zavargás leverése körüli polgári kötelességüknek elmulasztásáért; bár a rend fentartása körül kifejtendő erő neme és mértéke attól függhet, hogy valaki katonatiszt, hivatalnok, katona vagy civilista-e. A ki ezekben kétkedik, az tanulmányozza a Rex v. Pinney ügyben kelt elvi jelentőségű határozatot,¹ melyben az 1831-iki zavargások alkalmából alaposan ki van fejtve a bristoli polgármester kötelessége.

Annyira hozzá vagyunk szokva azt képzelni, hogy a béke fentartása egyedül a katonák és a rendőrök dolga, hogy sokan meglepetéssel fogják látni a Rex v. Pinney esetben kifejtett elméletből, mily kemény kötelességei vannak zavarok idején a tisztviselőnek és mily korlátlanul tartozik használni a karhatalmat a törvény fentartása érdekében. Vigyáznunk kell arra is, hogy a Riot Act² szövege félre ne vezessen. Ez a törvény azt rendeli, hogy ha tizenkét zavargó, egy órával azután, hogy a tisztviselő a törvényre való figyelmeztetés mellett (a mit köznyelven helytelenül a Riot Act felolvasásának neveznek) szétoszlásra hívta fel őket, a meghagyásnak nem engedelmeskedik: a tisztviselőnek joga van a katonasággal reájuk lövetni vagy karddal szétveretni őket.³ Ez a törvény értelme, ha nem is a szava. A tájékozatlan olvasó könnyen abba a tévedésbe esik (s ez már tisztviselőkkel és katonatisztekkel is megtörtént, nevezetesen a Gordon-féle zavargások idején 1780-ban), hogy a törvénynek

¹ 5 C. & P. 254; 3 St. Tr. (n. s.) 11

² 1 Geo I. stat. 2, c. 5.

³ L. Stephen, *History of Criminal Law*, I. pp. 202—205.

nemcsak positiv, hanem negativ rendelkezése is van s hogy ennél fogva a katonaságot csak a törvényben megjelölt feltételek teljesítése után lehet használni. Ez a felfogás ma már tévesnek van elismerve. Az erőszak alkalmazását, valamint annak a törvény szerint helyes nemét és mértékét, az eset körülményei határozzák meg.

Ha tehát hadi jog alatt a kormánynak vagy a nyugalmas polgároknak azt a hatalmát értjük, melynél fogva a közrendet még a szükséges vér- és vagyonáldozat árán is fent tarthatják, a hadi jog kétségtelenül része az angol jognak. De még az így értett hadi jogra nézve is szem előtt kell tartanunk, hogy abban a kérdésben, vajon a használt erőszak szükséges volt-e vagy nem (különösen ha emberhalál történt), az esküdtszék dönt és hogy a tett megítélésében egész más nézetten lehet a zendülés leverése után nyugodtan tanácskozó jury, mint az a tábornok vagy tisztviselő, kit zavargók zajonganak körül és a ki tudja, hogy a zendülés minden perczen rémséges felkeléssé, a felkelés pedig, ha el nem fojtják, sikeres forradalommal válhatik.

Mily értelemben ismeri el a hadi jogot az angol jog. — Gyakrabban vétetik azonban a hadi jog kifejezés oly értelemben, hogy valamely ország vagy kerület a katonai bíróságok alatt áll, melyek kisebb-nagyobb mértékben kiszorítják a rendes bíróságokat. Az így értett hadi jognak kihirdetése, a mint már megjegyeztük,¹ majdnem egyenértékű azon helyzettel, melyet Franciaországban és más államokban, az „ostromállapot“ neve alatt ismernek és mely nem

¹ L. fentebb 263. l.

egyéb, mint egy ország kormányzatának ideiglenesen és törvényesen a katonai hatalom alá helyezése. A hadi jog ezen nemét elismerő államokban a jogi helyzetet legjobban jellemzi a megfelelő francia törvény néhány intézkedése, melyeket ide iktatunk:

„7. Aussitôt l'état de siège déclaré, les pouvoirs dont l'autorité civile était revêtue pour le maintien de l'ordre et de la police passent tout entiers à l'autorité militaire. — L'autorité civile continue néanmoins à exercer ceux de ces pouvoirs dont l'autorité militaire ne l'a pas dessaisie.

„8. Les tribunaux militaires peuvent être saisis de la connaissance des crimes et délits contre la sûreté de la République, contre la constitution, contre l'ordre et la paix publique, quelle que soit la qualité des auteurs principaux et des complices.

„9. L'autorité militaire a le droit: — 1^o De faire des perquisitions, de jour et de nuit, dans le domicile des citoyens; — 2^o D'leoigner les repris de justice et les individus qui n'ont pas leur domicile dans les lieux soumis à l'état de siège; — 3^o D'ordonner la remise des armes et munitions, et de procéder à leur recherche et à leur enlèvement; — 4^o D'interdire les publications et les réunions qu'elle juge de nature à exciter ou à entretenir le désordre.“¹

Okszerűen gyaníthatjuk azonban, hogy a törvény szavai csak halvány fogalmat adnak arról, milyen a helyzet, ha zavarok vagy lázadás folytán Párisban vagy Franciaország más részében az ostromállapotot hirdetik ki, vagyis ha, némely continentalis államok szóhasználatára szerint, „az alkotmányos biztosítékok felfüggesztetnek“.

¹ Rogers & Sorel, *Codes et lois*, pp. 436, 437.

Alig tévedünk, ha feltesszük, hogy a közönséges jog felfüggesztésének idején mindenkit el lehet fogni, be lehet börtönözni és meg lehet büntetni, a polgári háborúval járó szenvedélyektől eltelt néhány katonatisztből álló bíróság rendeletéből. Mindazonáltal kétségtelen, hogy Franciaországban, még a jelenlegi köztársaság alatt is, feltétlenül elismeri az alkotmány azt a jogfelfüggesztést, melyet az ostromállapot kihirdetése magában foglal és tény, bár különösnek tetszhetik, hogy a köztársaságban az ostromállapot idején a katonai bíróságok hatalma még nagyobb, mint a monarchiában Lajos Fülöp alatt volt.¹

Az e fajta hadi jog az angol alkotmányban teljesen ismeretlen. A katonák elfojthatják a zendülést, a mint visszaverik az inváziót; úgy küzdhetnek a felkelők, mint az idegen ellenség ellen; de nincs törvényes joguk a zendülést vagy lázadást büntetni. A béke helyreállítására vívott küzdelemben a felkelőket jogosan lehet megölni, a mint háború idején a harcban meg szabad ölni az ellenséget; még a foglyot is lehet löni, ha szökni akar. De — a katonai jog intézkedésein kívül — a hadbíróság rendeletére történt kivégzés törvénytelen, jogi nyelven szólva: gyilkosság. Biráinknak a közönséges jog fentartása körül még forradalmi zavarok idején is tanúsított nemes erélyét mi sem világítja meg jobban, mint Wolfe Tone esete.² Wolfe Tone, egy irlandi forradalmár, 1798-ban részt vett egy francia részről Irlandba tett invázióban. A hadihajót, melyen utazott, elfogták s Wolfe Tone

¹ L. a Geoffroy-pert, *Journal du Palais*, XXIV. k. 1218. l.; dézi Forsyth, *Opinions*, 483. l.

² 27. St Tr. 614.

haditörvényszék elé került Dublinban. Kötél általi halálra ítélték. De Wolfe Tone nem volt angol tiszt; a francia köztársaság adott neki tiszti rangot. A kivégzésére kitűzött nap reggelén writ of habeas corpus kértek az irlandi King's Bench-től azon az alapon, hogy Wolfe Tone nem lévén katonai személy, reá nézve a haditörvényszék nem illetékes, a mi azt jelenti, hogy katonabírái jogtalanul alkalmazták reá a haditörvényt. A King's Bench azonnal kiadta a writ-et. Ha meggondoljuk, hogy Wolfe Tone bűnössége kétségtelen volt; hogy a bíróság tagjai gyűlöltek a forradalmárokat; hogy 1798-ban Írland forradalmi válságban volt: el kell ismernünk, hogy nem képzelhetni a jog fensőségének fényesebb bizonyítékát, mint az oltalmat, melyben a King's Bench Wolfe Tone-t részesítette.

KILENCZEDIK FEJEZET.

A hadsereg.¹

Az angol hadsereg az állandó vagy rendes hadseregből (Standing, Regular Army) és a milicziából áll.

A hadsereg. — E seregek mindegyike az országos jognak van alávetve. Nem feladatomban, akár csak vázlatosan is, ismertetni a hadseregre vonatkozó törvényeket; csak azon jogi elveket kívánom előadni, melyek a jog uralmát a hadsereg körében biztosítják.

Czélszerű lesz e vizsgálatnál a közönséges kézikönyvekben követett rendet megfordítani. Ezek nagyobb részt sokat foglalkoznak a milicziával, de aránylag keveset a rendes hadierőkkel, mai nevükön hadsereggel. Oka ennek az, hogy a miliczia régibb intézmény, mint az állandó hadsereg és hogy a történeti felfogás, valamint az alkotmányos elmélet szerint is, az állandó hadsereg anomalia. Innen van, hogy tekintélyes írók is mintegy kivételes, alárendelt dolognak, — úgyszólván a

¹ L. Stephan, *Commentaries*, II. book IV. chap. VIII; Gneist *Das englische Verwaltungsrecht*, II. 952—966; *Manual of Military Law* (2. ed.).

Az állandó hadseregről, 1. Will & Mary, c. 5; 1. Army Discipline and Regulation Act, 1879. 42 & 43 Vict. c. 33; Army Act, 1881, 44 & 45 Vict. 58.

A milicziáról, 13 Car. II. stat. 1 c. 6; 14 Car. II. c. 3; 51 Car. II. c. 4; 42 Geo. III. c. 90; Militia Act, 1882, 45 & 46 Vict. c. 49; Regulation of the Forces Act, 1881, 44 & 45 Vict. c. 57.

miliczia nevén ismert nemzeti, alkotmányos hadierő kinövésének nézik a hadsereget. Azonban ma már tényleg az állandó hadsereg az igazi nemzeti hadierő, míg a miliczia aránylag csekély fontosságú intézmény.

Az állandó hadsereg. A parlamenti kormányzattal az évenkénti Mutiny Act teszi összeférhetővé. — A zsoldosokból alakított állandó hadsereg, melynek fő kötelessége a parancsnak való feltétlen engedelmesség, első tekintetre oly intézménynak látszik, mely nem fér össze a joguralommal vagyis azzal, hogy a sereg a polgári hatóságoknak s nevezetesen a bíróságoknak legyen alárendelve, a mi a népi vagy parlamenti kormányzatnak lényeges feltétele. Voltak is idők, midőn az állandó, zsoldos hadierőt a legtöbb államban — a köztársaság idején Angliában is — összeférhetetlennek tartották azzal, a mit nem szabatos, de érthető kifejezéssel szabad kormányzatnak neveztek.¹ Államférfiaink ugyan még jóval az 1689-iki forradalom után is azon a nézetben voltak, hogy az állandó sereg veszélyezteti az angol szabadságot; de a forradalom után nemsokára kétségtelen lett, hogy az ország biztonsága megköveteli a zsoldos katonaságot. A XVII. század végén és a XVIII. század elején Anglia a következő dilemma előtt volt: állandó hadsereggel, nézetük szerint, az ország nem kerülhette el a despotismust; állandó hadsereg nélkül — tudták — az ország nem hárithatta volna el az inváziót. A nemzeti szabadság fentartása tehát a nemzeti függetlenség feláldozását látszott követelni. Az angol állambölcse, úgyszólván véletlenségből, megtalálta a menekülést ezen elméleti dilemmából. A Mutiny Act, bár csak egy közvetlen

¹ L. Macaulay, *History*, III. pp. 42—47.

veszély elhárítására sebtiben készült törvény volt, a látszólag meg nem oldható feladat megfejtését foglalja magában.

A siker hasonló eseteinek megítélésénél, midőn ugyanis az érvényesült, a mit gyakorlati józan észnek, politikai ösztönnek vagy az angolok államférfiúi tapasztatának szoktak nevezni: két tévedéstől kell őrizkednünk.

Először ne képzeljük, hogy államférfiaink valami sajátos, más országok politikusainál fel nem található nagy elmeélel vagy előrelátással jártak el. De még kevésbé higgyük másrészt azt, hogy az angol szerencse vagy a véletlen kisegít bennünket az olyan nehézségekből is, melyekkel más államok polgárai megküzdeni nem bírnak. A politikai józan ész vagy ösztön alig jelent mást, mint a közügyek körüli hagyományos gyakorlatot. A közügyekben való ezen tapasztalati jártasság a művelt angolok között száz-kétszáz évvel régibb, mint a művelt francziáknál, németeknél; innen van, hogy Angliában korán érvényesültek egészségesebb kormányzati elvek, mint a milyenek másutt a legújabb időig uralkodtak. A forradalom férfiai sikeresen küzdöttek meg nehéz feladataikkal; de nem úgy, hogy új, ragyogó eszméket teremtetek, nem is mintha szerencsájük lett volna; hanem azért, mert a jogról és a kormányzatról Angliában sok tekintetben egészséges eszmék fejlettek ki és mert az 1689-iki államférfiak azokkal a fogalmakkal állottak a nehézségek elé, a melyek akkoriban a gondolkodó angolok között járatosak voltak. A hadsereg állását az döntötte el, hogy az első Mutiny Act szerzői nem tágiítottak az angol jognak azon alapelvétől, hogy a katona hivatalos minőségében, épp úgy mint a pap, külön köte-

lezettségeknél van ugyan alávetve, de ez által nem szabadul közpolgári kötelezettségeitől.

Az 1689-iki első Mutiny Act¹ céljára és elveire nézve teljesen azonos az 1881-iki e nemű törvénnyel, mely alatt ma az angol hadsereg áll. A két törvény összehasonlítása mutatja, miképen hozatott összhangba a katonai fegyelem a szabadsággal vagy, helyesebben szólva, az országos jog uralmával.

Az első Mutiny Act bevezetését, csekély változásokkal, minden későbbi Mutiny Act ismételte. Így szól többek közt: „Tekintve, hogy senkit sem lehet haditörvénykezés útján életében vagy testében büntetni, vagy bármely fenytéknek másként alávetni, mint polgártársai ítélete és ezen országnak ismert és megállapított joga alapján; azonban az ország ügyeinek mai állásában mégis szükséges, hogy a már felállított és a még felállítandó hadierő kötelességtudásban és szigorú fegyelemben tartassék és hogy azok a katonák, a kik pártot ütnek vagy lázongást szítanak, vagy ő felsége szolgálatából megszöknek, példásabban és gyorsabban vonassanak büntetés alá, mintsem ezt a jog szokásos alakiságai megengedik“.²

Ez az idézet megjelöli a nehézségeket, melyekkel az 1689-iki államférfiak küzdöttek. Lássuk most már, miképen segítettek magukon.

A ki az állandó hadseregbe katonának beáll, vagy — az újabb törvények nyelvén szólva — „a ki a katonai törvény alá tartozik“, kettős viszonyban áll: az első a

¹ 1 Will. & Mary, c. 5.

² L. Clode, *Military Forces of the Crown*, I. p. 499. V. ö. 47 Vict. c. 8. Az újabb törvények eltérései, bár csekélyek; tanulságosak.

hadsereghez nem tartozó polgártársaihoz, a második a hadsereg tagjaihoz, különösen katonai feljebbvalóihoz való viszonya; szóval, a ki a katonai törvény alatt áll, annak nemcsak mint polgárnak, hanem mint katonának is vannak kötelezettségei. Az angol jogban a katonának mind a két viszonyát határozott szabályok rendezik.

A katona mint polgár. — Az angol jognak világos szabálya, hogy a katona, bár az állandó hadsereg tagja, Anglia területén alá van vetve a közpolgár összes kötelezettségeinek is. „Jelen törvénynek semmi intézkedése sem veszi ki és nem magyarázható úgy, hogy kiveszi a tisztet vagy katonát a rendes törvény szerinti eljárás alól“, így szól az első Mutiny Act.¹ E szavakban található fel az országon belül alkalmazott állandó hadseregre vonatkozó egész törvényhozá-
sunk kulcsa. A katona, bérszerződése alapján, polgári kötelezettségein túlmenő sok más kötelmeket vállal; de nem menekül a brit közpolgár kötelezettségei alól.

E szabály folyamányai végig vonulnak az egész Mutiny Act-on.

Büntetőjogi felelősség. — A katonát ugyanazon büntetőjogi felelősség terheli, mint a nem-katonát.² Az angol birodalom területén minden illetékes „polgári“ (azaz nem-katonai) bíróság előtt felel mindazon bűncselekményekért, melyekért katonai köteléken kívül oda tartoznának, és vannak cselekmények pl. a gyilkosság, melyekért rendszerint a polgári bírónak felelős.³ Ha

¹ 1. Will. & Mary c. 5. s. 6; 1. Clode, *Military Forces of the Crown*, I. p. 500.

² V. ö. Army Act, 1881. (44 & 45 Vict. c. 58) secs. 41, 144, 162.

³ V. ö. azonban Jurisdiction in Homicide Act, 1862, 25. & 26. Vict. c. 65 és Clode, *Military Forces of the Crown*, I. pp. 206, 207.

tehát az Angliában vagy Vandiemer-földön állomásozó katona megöli társát vagy kirabol egy utast, katonai minősége nem fogja megmenteni attól, hogy gyilkosság vagy rablás miatt esküdtszék elé álljon.

Polgári felelősség. — A katona nem kerülheti el a polgárjogi felelősséget sem, például adósságaiért; csak az a kiváltsága van, hogy nem kényszeríthető a bíróság előtti megjelenésre, és 30 fonton alóli összegért nem helyezhető adóssági fogságba.¹

A ki a continentalis törvényhozás szellemét ismeri, nem fogja lehetségesnek találni, hogy például Francia- vagy Poroszországban megengednék, hogy a magánember jogai így háttérbe szorítsák a közszolgálat érdekeit.

Katonai és polgári bíróságok hatásköri összeütközése esetében a polgári bíróság az illetékes. Ha az illetékes polgári bíróság a katonát elítéli vagy fölmenti, ugyanazon cselekményért nem vonható felelősségre a hadbíróság előtt;² de a hadbíróságnak pl. emberölés vagy rablás vádjára hozott marasztaló vagy felmentő ítélete ugyanazon tett miatt sem gátolja az esküdtszéki eljárást.³

A felsőség rendelete nem mentesít a bűnvád

¹ L. Army Act, 1881 (44. & 45. Vict. c. 58. V. ö. Clode, *Military Forces of the Crown*, I. pp. 207, 208 és *Thurston v. Mills*, 16 East, 254.

² Army Act, 1881 (44 & 45 Vict. c. 58) s. 162 subss. 1—6.

³ Army Act, 1881 (44 & 45 Vict. c. 58) s. 162 subss 1—6. V. ö. a hadsereg viszonyát a köztörvényhez Franciaországban. A francia jog alapelve az, és nyilván mindig az is volt, hogy a katonának vagy a katonai jog alatt álló minden személynek büntette vagy vétsége a katonai bíróság elé tartozik. L. Code de Justice Militaire, arts. 55, 56, 76, 77 és Le Faure, *Les lois militaires*, pp. 167, 173.

alól. — Ha a katonát büntett miatt perbe fogják, nem védekezhetik feljebbvalóinak parancsával.¹

Ez magyarázatra szorul.

A katona teljesíteni tartozik katonai felsőségének minden jogszerű rendeletét, de nem háríthatja el a jogsértésért tartozó felelősségét (épp oly kevéssé, mint a civilista) azzal a védekezéssel, hogy felsőségének bona fide engedelmeskedve szegte meg a törvényt. Azért a katona helyzete elméletileg, de talán gyakorlatilag is, nehéz. Helyesen is mondják, hogy ha nem

¹ Stephen, *History of the Criminal Law*, I. pp. 204—206.; v. ö. Clode, *Military Forces of the Crown*, II. pp. 125—155. A katona helyzetét érdekesen mutatja a következő eset: X katonai őrszem volt az „Achilles” hajón, mikor ezt kátrányozták. „Az előző őrszemtől felváltáskor azt a parancsot vette át, hogy tartson távol minden csónakot, hacsak egyenruhás tiszt nincs rajta, vagy a hajón levő tiszt meg nem engedi közeledését; kapott puskát, három töltényt és három golyót. Csónakok közeledtek s ő háromszor reájuk kiáltott, hogy maradjanak távol; de az egyik nem tágitott és a hajó alá jött. Ekkor rálőtt egy a csónakon levő emberre és megölte. Az esküdtekhez azon kérdést is intézték, hogy nem lőtt-e azon téves feltevésben, hogy ez kötelessége. Az esküdtek igennel feleltek. Az eset feljebb vitetvén, a birák egyhangúlag azon nézetten voltak, hogy a tett gyilkosság, de kegyelemre érdemes. Azon nézetüket is kifejezték, hogy ha a tett a hajó megóvása végett szükséges lett volna, ha például a sértett zendülést akart volna előidézni, az őt felmentendő lett volna.” Russel, *Crimes and misdemeanors* (4. kiad.) I. p. 823, Rex v. Thomas, East, T., 1816, MS., Bayley J., véleménye alapján. A határozat kelte figyelmet érdemel. Nem lehet feltenni, hogy 1816-ban a birák kevésbe vették volna a korona és szolgáinak jogait. Az ítélet a common law azon kétségtelen szabályán alapszik és azt értelmezi is, hogy a katona, még ha szigorúan a parancs szerint cselekszik is, nem menthető az olyan tettekért, melyek, ha civilista követi el, büntetendő cselekmények.

engedelmeskedik, agyonlövöti a hadbiróság, ha pedig engedelmeskedik, felakasztatja az esküdtszék. Helyzetét és kötelességét tisztábban fogjuk látni, ha mérlegeljük, miképen kell cselekednie a következő esetekben.

Képzeljük, hogy zendülés alkalmával a tiszt azt rendeli legényeinek, hogy lőjjenek. A tüzelési parancs igazolt, mert enyhébb eszközzel nem lehetett volna megszüntetni a zavargást. Világos, hogy ily körülmények között a katona jogi és katonai szempontból egyaránt köteles a parancsnak engedelmeskedni. A parancs törvényes és a kik végrehajtják, katonai és polgári kötelességet teljesítenek.

Tegyük fel, hogy politikai nyugtalanság idején a tiszt azt rendeli katonáinak, hogy fogjanak el és lőjjenek agyon ítélet nélkül egy népvezetőt, kire büntetendő cselekmény nem bizonyult, de a ki hűtlen tüzelmekkel van gyanúsítva. Ily esetben természetesen nincs kétség, hogy az engedelmeskedő katonák épp úgy, mint a rendelkező tiszt, gyilkosságban bűnösök, és ha törvényes eljárásban elítéltettek, ki fognak végeztetni. Ily kiáltó esetben a katonák, még a katonai jog következményeinek veszélyével is kötelesek az engedelmességet megtagadni.

Tegyük fel, hogy a tiszt azt rendeli legényeinek, hogy lőjjenek a tömegbe, melyet az ő véleménye szerint a lőfegyver használata nélkül nem lehet szétoszlatni. Utóbb megállapíttatik, hogy az erőszak ily mértékére nem volt szükség, mert az erőszakkal való fenyegetés is helyreállította volna a rendet. A lövési parancs tehát magában véve nem törvényes, a tisztnek nem volt joga ily parancst kiadni és maga is felelős a lövésokozta halálért. Mennyiben felelős itt jogilag a

katona? Az eset nincs kétségtelenül eldöntve; Stephen főbíró következő megoldásáról feltehetjük, hogy annyira helyes, a mennyire ez a döntvényjog mai állásában lehetséges:

„Nem hiszem, hogy az a kérdés, mennyiben igazolja a felsőbbtség parancsa a katonát vagy tengerészt, ha a polgárokat megtámadja, valaha oly alakban került volna a bíróságok elé, hogy teljesen méltatható és eldönthető lett volna. A döntés valószínűleg úgy szólna, hogy a katonai felsőség rendeletének teljesítése menti az alárendeltet, ha kimutatja, hogy jó-hiszeműen hihette, hogy feljebbvalónak jogos oka volt a parancsot kiadni. A katona helyesen hiheti, hogy tisztjének alapos oka van tüzet parancsolni a zavargó tömeg ellen, még ha ő maga úgy látja is, hogy abban a pillanatban a tömeg nem erőszakoskodik; a katona nem teheti fel, hogy tisztje bele fog lövetni egy zsúfolt utczába, ha ott semmi zavargás nem történik és ilyentől nem is kell tartani. Az a doctrina, hogy a katona minden képzelhető körülmények között engedelmeskedni tartozik feljebbvalójának, magára a fegyelemre is veszélyes, mert mentené a közembert, ki kapitánya parancsára az ezredre lő vagy a ki közvetlen feljebbvalója rendeletére a csatatérről az ellenséghez szökik át. Épp oly iszonyú nekem az a gondolat, hogy a felső parancs mentse a katonát akkor is, ha béke idején ártalmatlan polgárokat öldököl vagy lázadás idején embertelen kegyetlenséggel nőket és gyermekeket mészárol le. Én nem talállok más szabályt, mint azt, hogy a parancs akkor menti a katonát, ha észszerűen hihette, hogy tisztje alapos okból rendelkezett. Az a ferde helyzet, hogy a katona két hatóság alá tartozik, me-

lyek rendszerint nem rokonszenveznek egymással, el nem kerülhető következménye ama kettős szükségnek, hogy egyrészt a jog fensőségét, másrészt a hadsereg fegyelmét kell megóvni.“¹

A katona helyzetének ebből a ferdeségből származó súlyosságot nagyon enyhíti a koronának az a joga, hogy az igazságtalan elítélés hatását kegyelem útján elenyésztetheti.² De bár a katona nincs komolyan abban a veszélyben, hogy a felső parancs iránti oly engedelmességért fog bűnhődni, melyet józan ember jogsértést magában foglalónak nem tekinthet: semmi szín alatt sem kerülheti el azt a lehetőséget, hogy szolgálati magatartása a polgári bíróság előtt vizsgálat tárgyává fog tétetni s nem háríthatja el a felelősséget azon az alapon, hogy olyan parancsnak engedelmeskedett, melyről közepes észtehetségű ember létére is tudnia kellett, hogy bűntett.³

A katona mint a hadsereg tagja. — Ha a polgár a hadseregbe lép, külön kötelelességeket vállal magára,

¹ Stephen, *Hist. Criminal Law of England*, I. pp. 205, 206. V. ö. Willes főbíró nyilatkozatát Keighly v. Bell-ügyben, 4 F. & F. 763.

² Az Attorney-Generalnek, mint a korona képviselőjének, *nolle sequi*-joga is. Stephen, *Hist. of Crim. Law*, I. p. 496 és Archbold, *Pleading in Criminal Cases* (17. kiad.), p. 105.

³ Buron v. Denman, 2. Ex. 167, néha a mellett idéztetik, hogy a tiszt javára törvényes mentség, ha a korona parancsára követ el jogsértést; de ez a döntés éppen nem támogatja a a nézetet, melynek támogatására idézik. Ez az ítélet csak azt bizonyítja, hogy az angol katona- vagy tengerésztiszt által külföldön külföldi ellen a korona rendeletére elkövetett cselekmény lehet haditény, de nem képez jogsértést, mely miatt ellene angol bíróság előtt keresetnek volna helye. V. ö. Feather v. The Queen, 6 B. & S. 257, 295, per Curiam.

mert „a katonai törvény alatt álló személy“ lett. Azért bizonyos cselekmények, melyek polgár által elkövetve, büntetendők nem volnának vagy csak apró vétséget állapítanak meg (pl. egy katonatisztnek megsértése vagy ütéssel fenyegetése), a katonánál komoly büntetést képeznek és súlyos büntetést vonnak maguk után. Ehhez járul, hogy a katona bűncselekményeit a hadbíróság bírálhatja el. A katona tehát e minőségében egészen más helyzetben van, mint a polgár; nem élvezi a szabadság ugyanazon mértékét, és polgári kötelességein kívül viseli azokat is, a melyeket a katonai törvény róra. De azért ne gondoljuk, hogy a közönséges jog még a katona e minőségére vonatkozólag is, legalább béke idején, teljesen ki volna zárva a hadseregből.

Az általános szabály erre nézve az, hogy a bíróságok hatáskörébe tartozik annak eldöntése, hogy kik vannak alávetve a katonai jognak és hogy a katonai jog alapján folytatott eljárás megfelel-e a hadseregről szóló jog rendelkezéseinek.

Ebből többek közt a következők folynak:

A polgári bíróság dönt¹ abban a kérdésben, hogy valamely személy alá van-e vetve a katonai törvénynek.²

A felavatás, mint az a szerződés,³ melylyel valaki

¹ L. Wolfe Tone esetét, 27 St. Tr. 614; Douglas esetét, 3 Q. B. 825; Fry v. Ogle, idézi „Manual of Military Law“ (2. kiad.), pp. 188—190.

² Army Act, 1881 (44 & 45 Vict. c. 58) ss. 175—184.

³ „A katona besorozása a szerződés egy neme a fejedelem és a katona között és általános jogi elveknél fogva csak mind a két fél beleegyezésével módosítható. Az eredmény az, hogy a törvényben kimondott azon feltételek, melyek mellett a katona felfogadtatott, beleegyezése nélkül nem változtathatók meg.“ Manual of Military Law (2. kiad.), 260., 261. ll.

a katonai törvénynek aláveti magát, polgárjogi cselekmény; a polgári bírósághoz tartozik tehát annak megítélése, hogy valaki törvényszerűen soroztatott-e be és hogy joga van-e az elbocsáttatáshoz.¹

Ha a hadbíróság túllépi hatáskörét vagy a katonatiszt, akár mint a hadbíróság tagja, akár e minőségén kívül, úgy jár el, a hogy eljárni törvény szerint joga nincs, úgy a bíróságnak, mint a tisztnek eljárását a polgári bíróság vizsgálja felül. „A polgári bíróság a hadbíróság vagy az egyes katonatiszt eljárását vagy bünvádi vagy polgári uton vizsgálja felül. A bünvádi eljárás vád alapján megy végbe. A polgári eljárás lehet megelőző, a jogtalanság elkövetésétől vagy folytatásától való tartóztatásra irányuló, vagy orvosló, vagyis a szenvedett jogtalanságért elégtételt követelő. Általánosságban a bíróságok polgári eljárása a hadbírósággal szemben „writ of prohibition“ vagy „writ of certiorari“ útján megy végbe, az egyes katonatisztel szemben pedig kártérítési keresetnek van helye. „Writ of habeas corpus“ is adható ki az olyan tiszt ellen, a ki fogházigazgató, vagy a ki oly személyt tart

¹ L. Army Act, 1881 (44 & 45 Vict. c. 58) s. 96, hol külön rendelkezések vannak arról, hogy a katonának beállott 21 éven alóli mesterinas a mesternek adandó ki. A mai jog szerint mindenesetre igen ritkán fordulhat elő, hogy a bíróság annak megítélésére legyen hivatva, vajjon valaki jogtalanul van-e katonaként letartóztatva. L. Army Act, 1881, s. 1 és 100, subss. 2, 3. Kényszer-toborzás esetén, jogtalan kényszer miatt, közbe szoktak lépni a bíróságok. L. Clode, *Military Forces*. II. pp. 8, 587.

A polgári bíróságok hivatva lehetnek megítélni azt is, hogy a katonai törvény alatt álló személynek joga van-e lemondani; *Hearson v. Churchill* (1892), 2 Q. B. (C. A.) 144.

fogva, kiról állittatik, hogy a katonai törvény ürügye alatt jogtalanul van letartóztatva.¹

Végül az állandó hadsereg léte és fegyelme, legalább béke idején, a Mutiny Act évenkénti elfogadásától függ. Ha Mutiny Act nem volna hatályban, a katonát nem köteleznék a katonai törvények. A szökés legfeljebb szerződésszegés, egy tiszt bántalmazása csak „assault” volna.

*A miliczia.*² A miliczia az alkotmányos hadierő, mely a köztörvény alapján az ország védelmére van hivatva. A régibb miliczia-törvények, különösen 14 Car. II. 3, mutatják, hogy a parlament a XVII. században Anglia oltalmát nemzeti hadseregre kívánta bízni, melyet a grófságokban ujonczozás útján alakítottak és vidéki urak vezetése alá helyeztek. A miliciát sorshúzás útján is lehet alakítani; elméletben: összeírás útján sorozott helyi haderő. De a sorshúzással való ujonczozás joga hosszú időn át fel volt függesztve³ és a miliciának épp úgy, mint a rendes hadseregnek kiegészítése tényleg toborzással történik.

A miliczia már alkatánál fogva oly sereg, melyet nem lehet a parlament kormányzat megdöntésére használni. De még ennél is gondoskodott a törvényhozás, hogy a jog uralma alatt álljon. E helyi sereg tagjai általában csak a gyakorlatok idején és akkor vannak a katonai törvényeknek alávetve, ha zászló alatt állanak. Ezen időre a miliczia rendes hadse-

¹ Manual of Military Law (2. kiad.), pp. 177, 178. Megjegyzendő azonban, hogy a polgári bíróságok, legalább rendszerint, nem látnak el oly ügyeket, melyek a katonai statusra vagy a katonai szabályzatokra vonatkoznak.

² L. Militia Act, 1882, 45 & 46 Vict. c. 49.

³ L. 28 & 29 Vict. c. 46; Manual, pp. 233, 234.

reggé változik át, melyet azonban külföldön alkalmazni nem szabad. Mozgósításnak törvényesen csak „közvetlen nemzeti veszély vagy nagy szükség” esetén van helye. Ha a parlament együtt van, a milícia mozgósításának okát az ebbeli rendelet kibocsátása előtt közölni kell vele. Ha a parlament nincs együtt, a milícia mozgósításától számított tíz napon belül egybe kell hívni.¹ A katonai fegyelmi szabályok a mozgósított milíciára csak az évenkénti Mutiny Act alapján alkalmazhatók.²

¹ Militia Act, 1882 (45 & 46 Vict. c. 49) s. 18.

² Tanulságos hasonlatosság van egyrészt a katonai törvények alatt álló személyek, másrészt az államegyház papjainak helyzete között.

A nemzeti egyház papja, épp úgy mint a nemzeti hadsereg katonája, oly kötelezettségek és oly bíróságok alatt áll, melyek alá más angol polgárok nem tartoznak. Oly korlátozásoknak van alávetve és oly jogokat élvez, melyek osztályának kizárólagos sajátosságai; de a papok épp oly kevésbé vannak kivéve az országos jog alól, mint a katonák. A mely cselekmény, ha laikus követi el, büntetendő vagy jogtalan, paptól elkövetve is az és a rendes bíróság elé tartozik.

Valamint továbbá a rendes bíróságok állapítják meg a hadbírósági illetékesség határait, úgy e bíróságok döntenek el tényleg az egyházi bíróságok hatáskörének terjedelmét is.

A papságnak a laikusokkal egy lábra helyezése is legalább oly nehéz volt, mint a polgári hatalom uralmának a katonai ügyekben való kivívása. Mind a két nehézség korábban merült fel Angliában és legyőzésük ott teljesebben sikerült, mint némely más államokban. Valószínűséggel mondhatjuk, hogy a jognak e győzelme a király és a parlament együttes fensőségének elismerése folytán sikerült, e fensőség maga pedig annak volt köszönhető, hogy a király a két házzal egyetemben láthatóan képviselte a nemzetet s azért az állam egész erkölcsi tekintélyét vethette latba.

TIZEDIK FEJEZET.

A pénzügy.¹

Jövedelem. Valamint a hadsereg tárgyalásánál egyedüli célom azon elvek kimutatása volt, melyek az ország hadierejének a közönséges joghoz való viszonyát határozzák meg, úgy a pénzügy tárgyalásánál sem célom, még csak vázlatosan is ismertetni a nemzeti jövedelem kivetésével, beszédésével és kiadásával összefüggő kérdéseket; csak azt akarom kimutatni, hogy a jövedelem beszédése és kiadása és mindaz, a mi hozzátartozik, szigorú jogszabályok alatt áll. Három pontra kell figyelmünket irányoznunk: a közjövedelem *forrására*, a közjövedelem kiadásának *jogára* és azon jogi *biztosítékokra*, melyek a közjövedelem helyes hovafordítására vagyis arra vonatkoznak, hogy a jövedelem szigorúan a törvény értelmében költessék el.

A közjövedelem forrása. Blackstone és más tekintélyek megállapították, hogy a jövedelem kétféle: a korona hagyományos, „rendes” jövedelme és a „rendkívüli” jövedelem, mely a parlament megszavazta adókból áll. Ennek a megkülönböztetés-

¹ Stephen, *Commentaries* II. pp. 530—583; Hearn, *Government of England*, (2 kiad.) c. 13. pp. 351—388; May, *Parliamentary Practice* (8. kiad.) chap. XXI.; l. Exchequer and Audit Act, 1866, 29 & 30 Vict. c. 39 és 1 & 2 Vict. c. 2, s. 2.

nek a jelentősége csak történeti. Jelen feladatunk szempontjából alig kell foglalkoznunk a korona hagyományos jövedelmével, mely a koronajószágok, a tengernagyi járandóságok (droits of admiralty) révén és hasonló czimeken foly be. Ez jelentéktelen része a nemzeti jövedelemnek s alig megy többre évi 500,000 fontnál s mai napság nem is illeti a koronát, mert a jelenlegi királynő uralkodásának elején — a mint ez már IV. Vilmos uralkodásának elején is megtörtént — határozott összegű „civillista“ vagyis a korona méltóságának fentartására évenként fizetendő összeg lett belőle. A hagyományos jövedelem ma egészen az országos pénztárba foly és része az országos bevételeknek. Teljesen mellőzhetjük tehát a hagyományos jövedelmet és figyelmünket kizárólag arra fordíthatjuk, a mi, elég furcsán, „rendkívüli“ jövedelemnek neveztetik, de tényleg a nemzetnek rendes „parlamenti“ jövedelme.

Az ország évi jövedelme kerek számban közel 102.000,000 font.¹ A csekély hagyományos jövedelem kivételével ez az egész összeg a törvényes adókból kerül ki.² A nemzeti jövedelem tehát egészen a jogon, még pedig a törvényjogon alapszik; parlamenti végzemények teremtik elő.

¹ Az Exchequer-kanczellár 1896 ápril 18-án mondott budget-beszédében (39 Hansard (4th ser.) p. 1055) az 1885—96. évi összjövedelmet (Exchequer receipts) 101.974,000 fontra teszi.

² Érdemes megjegyezni, hogy a hagyományos söradó még ma is a hagyományos koronajövedelmeknek egy része és hogy, bár hagyományos adót ma már nem szednek, a korona igénye azonnal feléledne, mihelyt egyszer a hagyományos jövedelmekről le nem mondana. L. Dewel, *History of Taxation*, I. pp. 24—26; IV. pp. 132, 133; 12 Car. II. c. 24; 11 Geo. IV; 1 Will. IV. c. 51; 1 et 2 Vict. c. 2, s. 7.

Azt, hogy törvény nélkül adót lehessen szedni, ma már nem hiszi senki; de alighanem némi eszmé-zavar áll fenn arra nézve, hogy mi összefüggés van az adószedés és a parlament egybehívása között. Néha úgy beszélnek az emberek, mintha azt hinnék, hogy nem lehet adót szedni, ha a parlament nem ül össze s hogy így a kincstár érdeke biztosítja a parlament egybehívását. E felfogást támogatja az olyan korszakok története, minő I. Károly uralkodása volt, a mikor a korona csak a parlament folytonos közben-jövedele mellett tudta jövedelmeit beszerezni. De ma már nincs alapja ama nézetnek, hogy parlament nélkül mi bevételeket sem lehetne tenni. Milliók folynának a kincstárba a parlament nélkül is; mert bár minden adózás törvényen alapszik, de nem minden adózás alapszik évi vagy időleges törvényen.

Adót szedni két alapon lehet: vagy állandó vagy időleges törvény alapján.

Bizonyos adókat, pedig ezeknek eredménye az évi jövedelemnek legalább $\frac{4}{5}$ részét teszi, állandó törvények állapítanak meg; ilyenek: a földadó (land tax)¹ fogyasztási adó (excise)² a bélyeg (stamp duties)³ Ezeket az adókat fizetni kellene akkor is, ha a parlament évekig nem hivatnék össze. Hogy mindennapi példát hozzak fel: kénytelenek volnának levélbélyeget használni, ha a parlament akár 1900-ig nem ülne össze.

Más adókat, különösen a jövedelmi adót (income tax) — melyek az országos bevételek többi részét

¹ 38 George III. c. 5.

² L. Stephen, *Commentaries*, II. pp. 566—569.

³ Stamp Act, 1891, 54 & 55 Vict. c. 39.

teszik ki — évi törvények állapítanak meg. Ha a parlament bármi okból egy évig szünetelne, senki sem volna köteles jövedelmi adót fizetni.

Az állandó és az időleges törvényeken alapuló adók közötti különbség figyelmet érdemel ugyan, de a fődolog, a mire ügyelnünk kell, az: hogy minden adót törvény határoz meg és hogy senki egy shillinget sem köteles fizetni oly kivetés alapján, melyről a bíró előtt kimutatni nem lehet, hogy törvény alapján történt.

A jövedelem kiadásának joga. — Az adómegszavazás alapján szedett jövedelmet valaha a parlament tényleg és valósággal engedélyezte vagyis ajándékozta a koronának. Az olyan engedélyezések, milyenek I. Károlynak vagy I. Jakabnak tétettek, valóban a királynak adott ajándékpénz voltak. Erkölcsei kötelessége volt, ezekből az ajándékokból és hagyományos jövedelméből a kormányzat költségeit viselni; a parlament ajándékát sohasem tekintették — hogy a járatos kifejezést használjuk — „a király saját zsebébe folyó pénznek”.¹ Azonban oly pénz volt, melynek kiadását a király vagy miniszterei szabályozhatták. Az angol alkotmány egyik sajátszerűsége, hogy ama középkori felfogás, mely a nemzet jövedelmét azonosította a király tulajdonával, fenmaradt még akkor is, mikor a társadalmi állapotok, melyeknek ama felfogás megfelelt, eltűntek. III. György idejében sok országos kiadás, például a bírák fizetése, a civilistát terhelte s így a király magánkiadásai közé vegyült. Mai napság azonban az országos bevétel nem a király tulajdonának, hanem közjövedelemnek tekintetik.

¹ L. az 1 Anne, c. 1. bevezetését.

Erre nézve két észrevételt kell tennünk:

1. Az egész közjövedelem az Angol Bankba¹ fizetetik „ő felsége kincstárának számlájára“,² legnagyobb részt az Inland Revenue Office útján. Ez a hivatal csakis beszedő hely; nem egyéb, mint egy nagy pénztár, hova az adóként fizetett összegeket naponta beteszik s a honnan naponta a bankba viszik. Úgy értesülünk, hogy ez következőképen történik. Folyton nagy összegek érkeznek be; minden délután megjelenik a bank két tisztviselője, a beszedő hivatal embereivel átnézik a számadásokat s nem távoznak, a míg minden tétel teljesen tisztázva nincs. Azután átveszik az egész befolyt pénzt és befizetik az angol bankba.

2. A jövedelemből egy fillért sem lehet kiadni törvényes felhatalmazás nélkül.

Ez a felhatalmazás alapulhat állandó törvényen (milyenek a Civil List Act, 1 & 2 Vict. c. 2, az 1887-iki National Debt and Local Loans Act); alapulhat az appropriationalis törvényen is, vagyis oly végzeményen, melylyel a parlament „appropriálja“, azaz meghatározza azon összegeket, melyek oly célokra fordítandók (ezek között legnevezetesebb a

¹ Vagy az Irlandi Bankba. L. Exchequer and Audit Departments Act, 1866 (29 & 30 Vict. c. 39), s. 10.

² U. o. és Control and Audit of Public Receipts and Expenditure, pp. 7, 8. Az utóbbi években azonban a kisegítő felhasználás (appropriation in aid) intézményét léptették életbe, mely szerint bizonyos jövedelmeket, melyeket addig rendkívüli bevételek gyanánt kezeltek s a kincstárba fizettek be, most már nem a kincstárba szolgáltatják, hanem azon hivatal használja fel, a mely bevette, levonatván az elhasznált összeg a parlament által ama hivatal számára megállapított tételből.

hadsereg és a tengerészet), a melyek nincsenek — miként például a nemzeti kölcsön fizetése — állandóan megszavazva.

Általában következőleg áll a dolog.

Az Angol Bankba különböző adókból származó bevételek fizettetnek be; a mi évenként közel 102.000,000 fontot tesz. Ez képezi az „összesített alapot“ (consolidated fund).

Ebből törvénysértés nélkül egy fillért sem lehet elkölteni máskép, mint parlamenti végzemény alapján. A belőle való fizetésre sok esetben állandó törvények adnak felhatalmazást; így például a nemzeti kölcsön kamatai az összesített alapból az 1887-iki National Debt and Local Loans Act értelmében fizettetnek. Más esetekben a fizetési felhatalmazást évi törvény, az Appropriation Act, vagyis az a törvény adja meg, mely meghatározza, hogy a parlamenttől megszavazott és állandó törvényekben nem appropriált összegeket hova kell fordítani. Mindenik esetben — és ez fontos — az országos jövedelemből fizetés csak a törvény által és ennek alapján vagyis parlamenti külön végzemény értelmében történhetik.

Az évi adók megszavazásának és appropriációjának részleteit bőven ismertetik a parlamenti gyakorlatról szóló művek.¹ Itt csak az érdekel bennünket, hogy a kiadások minden tételét (pl. a hadsereg és a haditengerészet zsoldját), melyet állandó törvény nem irányoz és utal ki, utólag az évi appropriationalis törvény vagy czélszerűségi tekintetből azt megelőzőleg hozott külön törvények engedélyezik, de az utóbbiakat az appropriationalis törvényben fel kell sorolni. Tehát

¹ Különösen May, *Parliamentary Practice*, chap. XXI.

a kiadás épp úgy, mint az adószedés, egyedül és teljesen parlamenti végzeményen alapszik.

A jövedelem törvényes hovaordításának biztosítékai. — Kérdés: mi komoly biztosíték van arra, hogy a kormány az adózóktól fizetett pénzeket a parlament szándékához képest fogja kezelni?

A felelet az, hogy e biztosítékot az ellenőrzés és az elszámolás egy gondosan kidolgozott rendszere adja meg, melynélfogva a kormány egy fillért sem vehet el a közpénzekből oly személyek engedélye vagy helybenhagyása nélkül, kik a kormánytól teljesen függetlenek és kiknek tiszte, arra ügyelni, hogy a kincstár csak törvényes felhatalmazás alapján tegyen kiadásokat. Ugyanezen tisztviselők ellenőrzik azután, hogy a pénzt tényleg mire költötték, és kötelességük a parlamentnek jelentést tenni, ha valamely kiadás nem volt törvényes vagy nem ilyennek látszik lenni.

E parlamenti rendszer központja a főellenőr és főszámvevő (Comptroller and Auditor General.)¹

Ez magas állású, a kabinettől teljesen független tisztviselő; nem vehet részt a politikában, mert nem lehet sem képviselő, sem a főrendiház tagja. Ő és alárendeltje, az Assistant Comptroller and Auditor General, a nagy pecsét alatt neveztetnek ki, elmozdithatatlanok és csak a parlament mindkét házának kérelmére bocsáthatók el.² Főnöke az Exchequer and Audit Department-nek. Ilyképen két, hajdan elkülönítve volt hivatalt egyesít személyében: ellenőre a

¹ Control and Audit of Public Receipts and Expenditure, 1885.

² The Exchequer and Audit Departements Act, 1866 (29 & 30 Vict. c. 29) sec. 3.

közpénzek kiadásának és számvevője a nyilvános számadásoknak. Két hivatást teljesít tehát, melyeket meg kell különböztetnünk.

Főellenőri kötelessége, segédszemélyzetének közreműködésével arra ügyelni, hogy a nemzeti jövedelem, mely, mint láttuk, az Angol Bankban a kincstár számlájára van elhelyezve, csak jogszerűen vagyis törvény alapján adassék ki.

Módjában van ezt a tiszttét teljesíteni, mert a kincstár (csak ez a hivatal vehet ki közpénzt az Angol Bankból), ha a közszolgálat céljaira pénzre van szüksége, felhatalmazást tartozik kérni a Comptroller General-tól a kívánt összeg felvételére.¹

A kincstár, a mint már előadtuk, vagy állandó törvény alapján fizet (műnyelven a „consolidated fund services” céljaira, milyenek pl. a nemzeti adósság kamatai) vagy az évi appropriationalis törvény alapján (műnyelven a „supply services” céljaira, milyenek pl. a hadsereg és a haditengerészet költségei).

Mindkét esetben köteles a Comptroller General, mielőtt a kívánt hitelt engedélyezné, meggyőződni arról, hogy erre a felhívott törvény alapján jogosítva van. Tartozik meggyőződni arról is, hogy a közpénzeknek a bankból való kivételéhez szükséges minden törvényes alakszerűség teljesítve van. Ezek nélkül nem adhat és nem fog adni engedélyt, utalványa nélkül pedig a banktól nem lehet pénzt felvenni.

A Comptroller General utalványának kiadását sokan pusztá alakiságnak fogják képzelni és valószínű is, hogy a legtöbb esetben önmagától értődő dolog. Mind-

¹ L. Control and Audit of Public Receipts and Expenditure, 1885, pp. 61—64, és Forms No 8—No 12.

azonáltal ez az alakszerűség módot nyújt egy olyan tisztviselőnek, kinek semmi érdeke nincs a törvénytől eltérni, hogy elejét vegye a legkisebb szabálytalanságnak, melyet a kormány a közpénzek kiadása körül elkövetni akar.

Furcsa, hogy a Comptroller General éppen újabb időkben érvényesítette a végletekig azon hatalmát, melynélfogva a kormány költekezését korlátozhatja. 1811-ben Anglia a francia háború közepette állott; a király örült volt, a regensségről szóló törvény még nem volt megszavazva, a haditengerészet költségeire egy millió font kellett. Lord Grenville, az akkori Auditor of the Exchequer, kinek hivatala némileg megfelelt a mai Comptroller and Auditor General hivatalának, megtagadta a szükséges utalvány kiadását s így megakadályozta az összeg kifizetését, bár a parlament már engedélyezte volt. Okul azt hozta fel, hogy nem kapott a nagy vagy a magánpecsét alatti felhatalmazást; a magánpecsét alatt pedig azért nem kapott felhatalmazást, mert a király nem volt képes kézjegyét az okira tenni és a magánpecsét tisztviselői azt tartották, vagy legalább azzal szabadkoztak, hogy hivatali esküjökkel ellenkeznék, e nélkül magánpecsétű okiratot kibocsátani. Mindenki tudta a dolog valódi okát. Az összeget megszavazta a parlament, az okiratok kiállításának hiányai tisztán alakiai voltak; a korona jogászai, kik maguk is a miniszterium tagjai voltak, azon véleményt mondták, hogy lord Grenville-nek és a magánpecsét hivatalnokainak igazuk van. A jogászi gondosságnak e helytelen, mai felfogás szerint oktalan nyilvánulása valószínűleg politikai sakkhuzást leplezett. Ha lord Grenville és barátai nem óhajtották volna, hogy a miniszterium siettesse a

regensségi törvényt, a kincstár tisztviselői találtak volna utat-módot az állítólag le nem győzhető technikai nehézségek elhárítására, és kénytelenek vagyunk azt hinni, hogy lord Grenville nem annyira mint Auditor of the Exchequer, hanem inkább mint pártvezér járt el. Bármiként áll azonban ez a dolog: az 1811-iki viták¹ által nyilvánvaló lett, hogy a Comptroller General, ha akarja, rögtön megakaszthat a közpénzek kezelése körül minden szabálytalanságot.

Auditori minőségében a Comptroller General megvizsgálja az összes állami számadásokat;² évenként jelentést tesz a parlamentnek a múlt év ügyviteléről. Az appropriationális törvény szerinti kiadások számadásait minden ülősszak elején bemutatja a képviselőház e végből kiküldött számvevő-bizottságának (Public Accounts Committee) s azokból kitűnik, hogy a parlament által az országos kiadásokra engedélyezett összegek hova fordítottak. Ez a vizsgálat nem csupán alakszerű, felszínes felülvizsgálat; a jelentések első tekintetre mutatják, hogy a bizottság elemezi és megvitatja a legkisebb, néha 1—2 fontnyi tételeket is, ha bármilyen csekély szabálytalanság jeleit észleli. Tárgyalásainak eredménye a ház elé terjesztett jelentésekben tétetik közzé.

Az ellenőrzés és számvizsgálat e rendszerének eredménye az, hogy az országos kiadásokról oly számadásaink vannak, melyekkel pontosság tekintetében más államok kimutatásai nem állják ki a versenyt,

¹ Cobbet's Parl. Debates, XVIII. pp. 678, 734, 787.

² Mint számvevő nyomozza a céloknak, melyekre a pénzt elköltötték, törvényességét, s ha e miatt kételyei vannak, jelentésében felhívja azokra a parlament figyelmét.

és hogy nemzeti jövedelmünk minden fillérje a törvény alapján és annak értelmében költetik el.¹

A külföldi kritikus kérdehetné, hogy miképen fér össze a Comptroller General hatalma a közügyek rendes kezelésével és hogyan van, hogy nem mindennaposak az olyan nehézségek, a milyenek 1811-ben felmerültek?

Erre általában azt felelhetjük, hogy magas állású angol tisztviselőknek, különösen ha a politikától el vannak zárva, nincs kedvük és nincs érdekük a közügyek menetét akadályozni. 1811-ben az Auditor of the Exchequer — jól jegyezzük meg — főúr és államférfiú volt. Szakszerűbb feleletünk pedig az, hogy a

¹ Ellenőrzési és számvizsgálati rendszerünk fővonásai kitűnően vannak összegezve a következőkben:

„A nyers jövedelem a kincstárba fizettetik.

„A kincstár csak oly összegeket vehet ki, melyek a parlament által helybenhagyott kiadások fedezésére szolgálnak és csak a helybenhagyott mennyiségben.

„A kincstár kivételei és a számadások megvizsgálása a Comptroller and Auditor General ellenőrzése alatt állanak, a ki független, a képviselőháznak felelős tisztviselő s kit csak a parlament mindkét házának határozata alapján lehet elmozdítani.

„Az évi számadásba csak oly összegek vehetők fel, melyek azon évben tényleg kifizetésre kerültek.

„A bevétel és kiadás minden tételének helyes hovafoordítása biztosítva van.

„Az évi hitel ki nem adott fölöslegei a kincstárnak adatnak át, hasonlóképen a rendkívüli bevételek és a megszavazott összegeket meghaladó appropriation in aid.

„Minden év számadásait utolsó fokban a képviselőház vizsgálja felül a Committee of Public Accounts útján; törvényhozási helybenhagyás alá bocsátandó minden kiadás, mely a parlament által valamely szolgálati ág javára megszavazott összeget meghaladja.“ Control and Audit of Public Receipts and Expenditure, 1885, pp. 24—25.

törvény két módról gondoskodott a közpénzek kiutalását törvényes ok nélkül, gonoszságból vagy pártoskodásból megtagadó Comptroller fékezésére. A két ház kérelmére elbocsátható és azt is vitatják, hogy kötelességeinek kellő teljesítésére „mandamus“-sal¹ a High Court is szoríthatja. Hogy egy illetékes jogásznak ez a nézete helyes-e, az kipróbálva nincs és valószínűleg sohasem lesz. De maga az a lehetőség, hogy a végrehajtó hatalom a bíróság segítségére szorul a parlamenttől megszavazott pénzek kieszközlése végett, érdekes bizonyítéka annak, hogy mennyire uralja a közjövedelem kezelése is a törvényt, vagy — a mi ugyanaz — bizonyítéka annak, hogy a kezelés a bírónak törvényértelmezésétől függhet.

¹ L. Bowyer, *Commentaries on Constitutional Law*, p. 210.; Hearn, *Government of England* (2. kiad.), p. 375.

TIZENEGYEDIK FEJEZET.

A miniszteri felelősség.

Miniszteri felelősség alatt két, egészen különböző dolgot értünk.

Közönséges értelemben a minisztereknek a parlamenttel szemben való felelősségét jelenti, vagyis a minisztereknek azt a kötelességét, hogy visszalépnek, ha a képviselőház bizalmát elvesztették.

Ez a felelősség az alkotmány-egyezményeken alapszik és nincs közvetlen kapcsolatban a joggal.

Szigorú értelemben véve a miniszteri felelősség azt jelenti, hogy minden miniszter felel a korona mindazon cselekményeiért, a melyekben része volt.

Ez a felelősség, mely jogi természetű, a következő alapokon nyugszik:

Az angol jogban nincs oly kifejezett intézkedés, a milyen a legtöbb külföldi alkotmányban található, hogy ugyanis a fejedelem mindig miniszter által cselekszik és hogy a korona rendeleteit, ha írásban adatnak ki (a mi rendes alakjuk), miniszter tartozik ellenjegyezni. Gyakorlatilag azonban ez a szabály nálunk is fennáll.

Hogy a korona valamely ténye a királyi akarat kifejezésének legyen tekinthető és joghatályos legyen, annak rendszerint egy vagy több miniszter beleegyezésével és általuk kell történnie s a miniszterek felelősek érte. A királyi akarat ugyanis rendszerint csak a követ-

kező három módon nyilvánulhat: 1. a titkos tanácsban kelt rendelettel (order in Council); 2. a királyi aláírással kiadott rendelet (order), megbízás (commission) vagy parancs (warrant) útján; 3. a nagy pecsét alatt kiadott proclamatio, parancs (writ), pátens, levél és egyéb okiratok útján.

A tanácsban kelt rendeletet a királyné „a titkos tanács által és annak javaslatára” adja ki. A kik a titkos tanács azon gyűlésén, melyben a rendelet kelt, jelen voltak, felelnek az ott történtekért. A királyi aláírással kiadott parancs vagy más okirat rendszerint egy vagy több minisztertől van ellenjegyezve, de nem ritkán azon pecsétek egyikével van hitelesítve, melyeknek használatáért a miniszter felelős.

A nagy pecsét a kancellár felelőssége mellett tétetik az okiratokra, de a pecsét alkalmazásáért a kancellárral együtt mások is feleletre vonhatók. Mindezekből következik, hogy a koronának jogi jelentőségű tényeinél (pl. adományozásnál, rendeletnél, szerződéskötésnél) egy vagy több miniszternek kell közbenjárnia s ezek felelnek érte.¹

Az a miniszter vagy a kormánynak az a szolgálja tehát, a ki a királyi akarat kijelentésében részt vesz, törvény szerint felelős azon tényért, melyhez viszonyban áll, és nem háríthatja el felelősségét azzal a védekezéssel, hogy királyi parancsra cselekedett. Ha

¹ Az egész tárgyról l. Anson, *Law and Custom of the Constitution*, Part. II, The Crown, pp. 45—56. Anson a királyi akarat nyilvánításának alakjait és ezen alakok befolyását a miniszterek törvényes felelősségére jobban írja le, mint előttem ismeretes bármely más munka. L. továbbá Clode, *Military Forces of the Crown*, II. pp. 320, 321. *Buron v. Denman*, 2 Ex. 167, 189. Great Seal Act, 1884, 47 & 48 Vict. c. 30.

a tett törvénytelen, az abban részes miniszter a rendes birói eljárás útján büntető és polgári felelősségre vonható. Igaz, hogy némely esetekben üldözésének egyedüli módja a parlament előtti büntető eljárás (impeachment) lesz; de ez is köztörvényi, habár szokatlan per, melyben törvényes bíróság, a parlament, ítél. Az impeachment, bár még 1805-ben is előfordult, ma már gyakorlaton kívüli intézménynek tekinthető. De ennek oka egyrészt az, hogy a miniszterek ma már ritkán vannak oly helyzetben, hogy csak alkalmuk is volna ama büntetteket elkövetni, melyeknek kellő megtorlási módja az impeachment; másrészt az, hogy az impeachment célját ma sok esetben jobban el lehet érni a rendes birói eljárással.

A döntő, szem elől nem tévesztendő pont tehát ez: kétségtelenül megállapított jogszabály, hogy a korona csak miniszterek által és oly alakszerűségek mellett cselekedhetik, melyekhez miniszter (például valamely Secretary of State vagy a Lord Chancellor) közbenjárása feltétlenül szükséges, s ezzel a miniszterek nemcsak erkölcsileg, hanem jogilag is felelősekké lesznek azért, hogy a cselekmény, melyben részt vettek, törvényes. Ilykép a korona minden szolgájának, tehát tényleg magának a koronának cselekvése is, közvetve ugyan, de feltétlenül a köztörvény fensősége alá van helyezve. A parlamenti felelősség mögött a jogi felelősség áll, és a minisztereknek, épp úgy mint az alárendelt tisztveselőknek cselekményei a jog uralmának vannak alá vetve.

TIZENKETTEDIK FEJEZET.

A joguralom és a droit administratif.

Droit administratif. — Már kifejtettük,¹ hogy sok államban, különösen Franciaországban, a köztisztviselők, hivatali minőségükben, nagyrészt megvannak védve az ország közönséges joga ellen, ki vannak véve a rendes bíróságok illetékessége alól és hivatalos testületektől kezelt hivatalnoki jog alatt állanak. Az u. n. közigazgatási jognak ez a rendszere ellenkezik az angol fogalmakkal s a kettőnek szembeállítása fényesen mutatja, mit kell érteni a joguralom alatt, mely az angol alkotmánynak lényeges jellemvonása. Jó lesz tehát vizsgálnunk és megértetünk, miben áll az a közigazgatási jog, mely különböző nevek alatt² a legtöbb continentalis államban dívik. Ezt a célt legjobban elérjük, ha (jelen feladatunkhoz képest természetesen csak futólag) szemügyre vesszük a Franciaországban „droit administratif” néven ismert rendszer természetét és főelveit.

A „droit administratif”³ oly kifejezés, melyre egyenértékű szót az angol nyelvben nem találunk. Az „administrative law” kitételt, mely természetes fordí-

¹ L. fentebb 184. l.

² Németországban pl. „Verwaltungsrecht” néven.

³ E tárgyról l. Aucoc, *Conférences sur l'administration et le droit administratif* (3. kiad.); Vivien, *Études administratives* Boeuf, *Droit administratif* (4. kiad.).

tása volna, az angol bírák és ügyvédek nem ismerik s bővebb magyarázat nélkül alig is érthető.

Az, hogy nyelvünkben hiányzik a „droit administratif“-nak megfelelő kifejezés, jellemző körülmény; a szó hiánya azt mutatja, hogy magát a dolgot sem ismerjük. Angliában és oly országokban, melyek, miként az Egyesült-Államok, angol forrásokból merítik a civilizatiót, a közigazgatási jog rendszere és az alapjául szolgáló elvek tényleg ismeretlenek. Az, hogy az Unio intézményei között nincs egy sem, mely a „droit administratif“-nak megfelelné, azonnal magára vonta Tocqueville figyelmét, midőn az amerikai demokratiát vizsgálni kezdte. 1831-ben levelet írt De Blosseville úrnak, egy tapasztalt francia bírónak, felvilágosítást kérvén tőle a francia és az angol intézmények ebbeli különbségeiről, valamint a francia „droit administratif“ általános fogalmairól (*notions générales*).¹ Kérelmét azzal okadatulja, hogy a francia jog e külön ágában járatlan s nyíltan utal arra, hogy ez a tájékozatlanság a francia jogászok között nem ritkaság.

¹ Tocqueville szavai oly figyelemre méltók és oly közel érintik tárgyunkat, hogy érdemes őket idéznem: „Ce qui m'empêche le plus, je vous avoue, de savoir ce qui se fait sur ces différents points en Amérique, c'est d'ignorer, à peu près complètement, ce qui existe en France. Vous savez que, chez nous, le droit administratif et le droit civil forment comme deux mondes séparés, qui ne vivent point toujours en paix, mais qui ne sont ni assez amis ni assez ennemis pour se bien connaître. J'ai toujours vécu dans l'un et suis fort ignorant de ce qui se passe dans l'autre. En même temps que j'ai senti le besoin d'acquérir les notions générales qui me manquent à cet égard, j'ai pensé que je ne pouvais mieux faire que de m'adresser à vous.“ Tocqueville, *Oeuvres complètes*, VII. p. 66.

Ha látjuk, hogy egy olyan törvénytudósnak, milyen Tocqueville, tájékozást kell kérnie a közigazgatási jog „általános fogalmai“-ról, akkor bátran feltehetjük, hogy ez oly tárgy, melyet még a francia jogász is kivételésnek néz, és nem kell csodálnunk, hogy az angoloknak nehéz ama jogszabályok megértése; melyekről kétségtelen, hogy intézményeink szellemétől és hagyományaitól teljesen elütnek. De éppen azon ellentét miatt, mely egyrészt a Franciaországban uralkodó közigazgatási jog, másrészt az országos jog előtti ama teljes egyenlőség között fennáll, mely a mai angol jogban szilárdul meg van állapítva, érdemes reánk nézve a „droit administratif“ tanulmányozása, nem ugyan részleteiben, hanem azon általános elveiben, melyeket Tocqueville „notions générales“ néven jelöl meg. Célunk a közigazgatási jog természetét és azon elveket felismerni, a melyeken a „droit administratif“ egész rendszere nyugszik, kiemelni e rendszer jellemző tulajdonságait és tisztába jönni azzal, hogy miért teszi a közigazgatási jog rendszere Franciaországban a kormánytisztviselők helyzetét egészen mássá, mint a milyen az államtisztviselőké Angliában, és miért teremt oly állapotot, mely alapjában ellenkezik azzal, a mit az angolok az ország általános jogát megillető fensőségnek tartanak.

A droit administratif természete. — A „droit administratif“ vagy közigazgatási jog, a francia tudósok általános meghatározása szerint, „azon szabályok összesége, melyek a közigazgatás viszonyait vagy a közigazgatási hatalomnak a magánpolgárokhoz való viszonyát rendezik.“¹ Aucoc, a közigazgatási jogról

¹ On le définit ordinairement l'ensemble des règles qui régissent les rapports de l'administration ou de l'autorité administrative avec les citoyens. Aucoc, *Droit administratif* I. 6. sz.

írt munkájában, a következő általános szavakban határozza meg előadásának tárgyát: „A közigazgatási jog szabályozza: 1. a közigazgatás tárgyát képező összérdekek (intérêts collectifs) gondozásával megbízott társadalmi közegeknek, vagyis a társadalom különféle személyesítéseinek, melyek között az állam a legfontosabb, szervezetét és viszonyait; 2. a közigazgatási hatóságok viszonyát a polgárokhoz.”¹

E meghatározások nyilván nem szabatosak és általánosságuk nem jelentőség nélküli dolog. A menyiben azonban angol ember vállalkozni merhet arra, hogy a „droit administratif” értelmét külföldi értekezések és tankönyvek alapján megállapítsa, azt, legalább jelen feladatunkra való tekintettel, így határozhatjuk meg: A franczia jog ama része, mely szabályozza: I. az államtisztviselők állását és kötelességeit, II. a magánemberek polgári jogait és kötelezettségeit a tisztviselőkkel, mint az állam képviselőivel szemben, III. az eljárást, melylyel e jogok és kötelezettségek érvényesíthetők.

E meghatározás tartalmát az angol olvasó úgy fogja legjobban megérteni, ha példákban mutatjuk be neki az eseteket, melyekre a közigazgatási jog alkalmazást talál.

Ha a miniszter, a praefectus, a rendőr vagy más tisztviselő törvényes hatáskörének túllépésével (excès des pouvoirs) cselekszik; ha például a rendőrtisztviselő,

¹ Nous préférons dire, pour notre part: Le droit administratif détermine: 1° la constitution et les rapports des organes de la société chargés du soin des intérêts collectifs qui font l'objet de l'administration publique, c'est-à-dire des différentes personifications de la société, dont l'État est la plus importante; 2° les rapports des autorités administratives avec les citoyens. U. o,

talán a belügyminiszter rendeletére, jogtalanul le-
tartóztat egy magánpolgárt: a sértett személy jogai
és azok megállapításának módja a közigazgatási jog
kérdése.

Ha valaki közigazgatási hatósággal szerződik (pl.
a kormánnyal szemben szállításra kötelezi magát
vagy valamely hatóságtól vásárol valamit) és vita merül
fel az iránt, hogy a szerződés kellően van-e teljesítve,
vagy a kormány szerződésszegése miatt a félnek fize-
tendő kártérítés iránt: a szerződő felek jogait a köz-
igazgatási jog állapítja meg, érvényesítésük pedig —
a mennyiben ennek helye van — a közigazgatási jog
eljárási módozata szerint történik.

Szóval, mindazon ügyek, melyekben az egyénnek
az államhoz vagy az ezt képviselő tisztviselőkhöz
való viszonya van kérdésben, a közigazgatási jog
körébe tartoznak.

A droit administratif két vezérelve. — A ki a
francia droit administratif természetét vagy a körébe
tartozó tárgyakat gondosan vizsgálja, látni fogja,
hogy az voltaképen két, a mai angolok előtt teljesen
ismeretlen vezéreszmén nyugszik.

Az állam kiváltságai. — E fogalmak elseje az,
hogy a kormánynak és minden tisztviselőjének, mint
a nemzet képviselőinek, egy egész tömeg külön jogaik,
kiváltságaik és előnyeik vannak a magánpolgárokkal
szemben s hogy azoknak terjedelmét más elvek hatá-
rozzák meg, mint a melyek az egyik polgárnak a
másikhoz való jogait és kötelességeit szabályozzák.
Az egyén, kinek az állammal van ügye, francia fel-
fogás szerint éppen nincs abban a helyzetben, mint
ha szomszédjával volna dolga.

Például A magánember szerződést köt X magán-

emberrel. *X* megszegi a szerződést. *A*-nak joga van *X*-től kártérítésképen annyit követelni, a mennyi haszna lett volna, ha *X* megtartja az alkut.

A egészen hasonló szerződést köt *N*-el, ki valamely kormányzati ág nevében eljáró tisztviselő. *N*, vagyis tényleg a hivatal, megszegi a szerződést. *A*-nak talán joga van kártérítést követelni a kormánytól, de nem úgy, mint *X*-től, a vesztett haszon erejéig, hanem csak a szerződésszegésből eredő tényleges kára erejéig.¹ Más szóval, az állam, ha szerződésszegő, kevésbé bűnhődik, mint a jogsértő magánzó. E példából, mely csak egy a sok közül, kitűnik a *droit administratif* lényeges jellege: oly törvénytest az, mely az állami kiváltságok megóvására van rendelve.

A hatalmak megosztása. — Azon eszmének, melyeken a közigazgatási jog nyugszik, másodika az u. n. hatalom-megosztás (*séparation des pouvoirs*) vagyis az, hogy a kormány, a törvényhozás és a bíróság ne avatkozhassanak egymás ügyeibe.

A „hatalmak megosztása” kifejezés, a mint azt a francziák a végrehajtás és a bíráskodás közötti vi-

¹ „Un particulier qui n'exécute pas un marché doit à l'entrepreneur une indemnité proportionnée au gain dont il le prive; le Code civil l'établit ainsi. L'administration qui rompt un tel marché ne doit indemnité qu'en raison de la perte éprouvée. C'est la règle de la jurisprudence administrative. À moins que le droit ne s'y oppose, elle tient que l'État, c'est-à-dire la collection de tous les citoyens, et le trésor public, c'est-à-dire l'ensemble de tous les contribuables, doivent passer avant le citoyen ou le contribuable isolés, défendant un intérêt individuel. Vivien, *Études administratives*, I. pp. 140—142. De l. a Függelék IX. jegyzetét. (Gaston Jèze-nek a francia fordításhoz tett jegyzete szerint Vivien tételét ma már következetesen elutasítja a francia bírói gyakorlat. Ford.)

szonyra alkalmazzák és a mely értelmében mi itt foglalkozunk vele, könnyen félreértést szülhet. Egy francia államférfiú vagy jogász szájában mást jelent e szó, mint a mit Angliában „a birák függetlensége“ és hasonló kifejezések alatt értünk. Franciaország történelmének, törvényhozásának és bírósági gyakorlatának tanúsága szerint e szavak azon elvet akarják kifejezni, hogy ha a rendes birónak elmozdíthatatlannak és a kormánytól függetlennek kell lennie, akkor a kormány és tisztviselői (hivatalos eljárásukban) szintén legyenek függetlenek a rendes bíróságoktól és nagy terjedelemben vétessenek ki törvénykezésük alól.¹ Érdekes volna a „hatalommegosztás“ elméletének történeti fejlődését követni. Nyilván Montesquieu „Esprit des Lois“ XI. könyvének 6. fejezetén alapszik, és mondhatni, hogy kettős tévedés szülöttje. Montesquieu félreértette e részben az angol alkotmány elveit és gyakorlatát, és viszont az ő tanait is félreértették vagy legalább túlozták és rosszul alkalmazták a francia forradalom államférfiai, kiknek gondolkozását befolyásolták egyrészt ama bajok, melyeket a francia „parlamentek“-nek az államügyekbe való beavatkozása szült, másrészt a francziáknak az a jellemző, hagyományos törekvése, hogy növelni szeretik a központi kormányzat hatalmát. Messze eltérítene azonban feladatunktól, ha az oczeánon innen és túl különbözőkép fejlődött e dogma változó sorsának tárgyalásába bocsátkoznánk. Csak azt kell jeleznünk, hogy Franciaországban és mindenütt, a hol a francia mintát követték, nagy hatással volt Montesquieu tanainak e része, és hogy a francia köztársaságnak

¹ Aucoc, *Droit administratif*, 20, 24. sz.

politikai és jogi intézményein is meglátszik a befolyásuk.

Jellemvonások. — E két eszmével kapcsolatban lássuk most a francia közigazgatási jog megkülönböztető sajátosságait.

Az állam jogait külön szabályok határozzák meg. — E sajátságok elseje az, hogy — a mint az olvasó már látta — a külön szabályoknak egész rendszere irányítja a kormánynak és tisztviselőinek a magánpolgárokhoz való viszonyát, a mely szabályok törvények ugyan, de másneműek, mint azok, a melyek a polgároknak egymáshoz való viszonyát rendezik. Az is fontos, hogy e szabályok nincsenek kódexbe foglalva, hanem oly jogot alkotnak, melyet nálunk „esetjog”-nak neveznek s melyben ennél fogva megvan az esetjognak az a tulajdonsága — legyen az érdem vagy hiba — hogy terjeszkedni szeret. Még csak azt kell hozzátennünk, hogy ezek a szabályok nem bíró csinálta, hanem kormánytisztviselők alkotta esetjog.

A közönséges bíróságoknak az államot érdeklő ügyekben nincs hatáskörük. — A francia közigazgatási jognak második nevezetes sajátossága az, hogy a közbíróságok rendszerint nem foglalkoznak a közigazgatási jog körébe tartozó kérdésekkel. A polgári bíróságok — angol szóhasználat szerint: közbíróságok (common law Courts) — hatáskörébe a magánpolgároknak egymás közötti magánjogi kérdései és a bűnügyek tartoznak; de a közbíróságok Franciaországban nem ítélnak közigazgatási tényekről (actes administratifs) vagyis a tisztviselőknak bona fide hivatali hatáskörükben teljesített cselekményeiről. A bíróság nincs hivatva megítélni, hogy a köztársaság elnöké-

nek határozatai, például a „nem engedélyezett congregatiók“ dolgában kiadott rendeletei, törvényesek-e, sem azt, hogy a kormány e rendeleteket törvényszerű módon hajtotta-e végre;¹ a bíróság nincs hivatva megállapítani, mi a hivatalos iratoknak, pl. a miniszternek valamely alárendeltjéhez vagy egy tábornoknak a parancsa alatt álló személyhez intézett meghagyásnak, értelme és joghatálya;² a bíróságnak rendszerint nincs hatásköre arra, hogy a magánember és valamely kormányhivatal közötti szerződésből eredő kérdésekben ítéljen; nem tartozik birói útra az olyan kereset, melyet magánember közhivatalnok ellen hivatali eljárásában elkövetett jogsérelmek miatt indít; ha tehát X lovastiszt egy csapatszemle alkalmával parancsra valahova lovagol és gondotlanságból elgázolja A-t, ki a nézők közt volt, ez nem indíthat rendes eljárású pert.³

Az a tétel azonban, hogy a hivatali eljárás közben okozott sérelmekért (például a parancsot teljesítő rendőr által való jogtalan elfogatás- vagy egy polgármester hivatalos iratában foglalt becsületsértés miatt) nincs helye rendes perutnak, nem azt jelenti, hogy az ilykép megsértett személynek egyáltalában nincs orvoslata. A rendes bíróság illetéktelensége csak azt jelenti, hogy az ilyen sérelemért külön hivataloknál, az u. n. közigazgatási bíróságoknál (tribunaux administratifs) kell elégtételt keresni.

Az államot érdeklő ügyekben közigazgatási tes-

¹ Dalloz, *Jurisprudence Générale*, 1883, II. p. 112.

² U. o. III. p. 94.

³ U. o. 1884, I. p. 220. L. azonban a Függelék IX. jegyzetét. Ez Juvenal XVI. satyrájára emlékeztet.

tületek határoznak. — A francia közigazgatási jognak harmadik kiemelkedő jellemvonása az, hogy azt közigazgatási bíróságok szolgáltatják, élükön az államtanáccsal. Ezek az u. n. bíróságok újabb időben bizonyos quasi-birósági jelleget öltöttek magukra és quasi-birósági eljárást követnek.¹ De a nevek ne téveszsenek meg. A közigazgatási jogvitában (*contentieux administratif*) ítélő közigazgatási hatóságoknak a neve lehet „bíróság” és követhetnek a köztörvényi perrendtartás mintájára alakított eljárást; de azért valamennyi, kezdve a *praefectusi* tanácson (*conseil de préfecture*) föl az államtanácsig, többé-kevésbé nyíltan magán viseli a hivatali vagyis a *gouvernementalis* jelleget; hivatalnokokból állanak s ezek — a mint a közigazgatási ügyeknek a rendes bíróságoktól elvonása miatti vitákból látható — *gouvernementális* szempontból nézik az előttük folyó ügyeket és más szellemben döntenek el, mint a milyen a rendes bírakat vezérli.² 1789 óta ismételve javasolták, hogy a kormány elleni igényekről, épp úgy mint a magánosok elleni követelésekről, Franciaországban is, miként Angliában, a rendes bíró ítéljen. De a francia államférfiak, bármely iskolához tartoztak

¹ A közigazgatási bíróságok szervezetében és eljárásában bekövetkezett ez a változás az angol eszmék lassankénti terjedésének eredménye. De a francziák éppen nem általában helyeslik ezt a változást. A francia *publicistáknak* mindig volt egy iskolája, mely ellenezte a közigazgatási ügyeknek bírósági jellegű testületek elé utalását s azt tanította, hogy ha az állam ügyeiről van szó, a végrehajtó hatalom, mint az állam képviselője, egyedül van hivatva saját ügyében ítélni. L. Vivien, *Études administratives*, I. p. 129.

² Aucoc, *Droit administratif*, 269—272. sz.; Vivien, *Études administratives*, I. p. 140.

legyen, állhatatosan visszautasították e javaslatokat azon beismert okból, mert az állam érdekeit csak a közigazgatási bíróságok veszik kellően figyelembe. Vagyis: azért pártolják a hivatalnok-bíróságokat, mert ezek a kormány felé hajlanak.

A birói és a közigazgatási hatáskörök szétválasztása, kapcsolatban azzal, hogy a „közönséges“ és a „közigazgatási“ bíróságok párhuzamosan működnek, szükségképen hatásköri összeütközéseket szül. Egy rendőr, felsősége parancsára, betör egy klastromba, lefoglalja a benlakók tulajdonát és kiűzi őket házukból. A sértettek bepanaszolják őt oly czimeken, melyeket az angol jogászok laksértésnek és személyi támadásnak (trespass and assault) neveznének. A rendőr azzal védekezik, hogy a kormány parancsára, ennek egy rendelete alapján járt el, mely bizonyos vallási társulatokat feloszlatozott. A panaszosok a rendes bíróság elé viszik az ügyet. Azonnal felmerül a kérdés, hogy az elégtételt nem a közigazgatási bíróság előtt kell-e keresniök. Kifogás tétetik a rendes bíróság hatásköre ellen; megvan a „conflictus.“ Az angol ember természetesen azt hinné, hogy ezt az összeütközést a rendes bíró intézi el, mert hiszen csak az ország rendes birái illetékesek saját hatáskörük terjedelmének megállapítására. Ez a felfogás, mely az angol ember előtt oly magától értődő, teljesen ellenkezik a hatalmak megosztásáról fennálló franczia eszmékkel. Ha ugyanis az angol nézet rendszeresen keresztülvitetnék, lehetséges volna, hogy a bíró a közigazgatásba avatkozik; ez azonban ellenkeznék a forradalom első korszakában kimondott és a franczia törvényhozásban maig is elismert azon elvvel, hogy a „közigazgatási testületeket hivatásuk gyakorlatában

ne zavarja a birói hatalomnak semmi ténye.¹ És valóban, az angol ember, ki a general-warrantok eseteire gondol, nem is fogja tagadhatni, hogy bíránk gyakran beavatkoztak a közigazgatás tényeibe. Montesquieu elméletének értéke vitás; de ha helyes, akkor kétségtelen, hogy a bíróság nem mondhat végleges ítéletet saját hatásköréről.

A hatásköri összeütközéseket a „Tribunal des Conflits“ intézi el. — Erre vezetendő vissza a közigazgatási jognak negyedik, reánk nézve legfontosabb jellemvonása.

Francziaországban „Tribunal des Conflits“ vagyis oly bíróság áll fenn, mely a hatásköri összeütközéseket dönti el. E testületnek különös feladata, végképen ítélni azon kérdésben, hogy valamely adott eset (például rendőr ellen hivatali erőszak miatt tett panasz) a rendes vagy a közigazgatási bíróság hatáskörébe tartozik-e. E kérdésben a bírák és a hivatalnokok nézetei mindig különbözők lesznek; a Dalloz-féle „Recueil périodique de Jurisprudence“-nak „Compétence administrative“ feliratú cikkéből láthatni, hogy mindennapiak az esetek, melyek a birói és a végrehajtó hatalom határvonalainak megállapítását teszik szükségessé.

A közigazgatási jog valódi tartalma tehát Francziaországban attól függ, hogy miképen van szervezve a Tribunal des Conflits. Birói testület-e ez a „bíróság“ vagy hivatalnoki testület? Angol ember csak tartózkodva fog válaszolni e kérdésre. Meg fogja gondolni, mily könnyen félreértheti a francia is az angol intézmények természetét, és hogy például a kanczellárnak a minisztériumhoz való viszonyából azt fogja követ-

¹ Aucoc, *Droit Administratif*, 24. sz.

keztethetni, hogy a kabinet befolyást gyakorolhat azon ügyekre, melyek a High Court kancellári osztályában (Chancery Division) tárgyaltnak. De bármennyire habozva értelmez is az ember oly intézményeket, melyek hazájában ismeretlenek, mégis némi határozottsággal mondhatjuk, hogy a Tribunal des Conflits legalább is annyira hivatalnoki, mint bírói testület. A miből következik, hogy mindazon ügyekben, melyek tisztviselőket érintenek, a rendes bíróságok hatáskörének kérdésében oly személyek döntenek, kik, bár tényleg nem tagjai a kormánynak, mégis a hivatali rokonérzés hatása alatt állanak, és kik hajlandók lesznek az állam vagy a kormány érdekét fontosabbnak tekinteni az egyéni jogok kiméletlen megóvásánál.

E nézet helyességét több tény bizonyítja. Egészen az újabb időkig az államtanács, tehát bizonyára félig-meddig hivatalnoki testület, volt a hatáskör kérdéseiben a végső fórum. És a franczia jog is oly részrehajló volt a kormányzat iránt, hogy 1870-ig minden kormánytisztviselő úgyszólván ki volt véve a közbiróságok hatásköre alól; a mi a törvény előtti egyenlőségnek angol értelmezésével merő ellentétben van.

Tocqueville nyilatkozata a VIII. évi alkotmány 75. cikkéről. — Tocqueville a következő klasszikus szavakban nyilatkozik a franczia tisztviselők kiváltságáról:

„A franczia forradalom nyolczadik évében alkotmány készült, mely a következő rendelkezést tartalmazta: „Art. 75. A kormánynak mindazon közegeit, kik rangban a miniszterek alatt állanak, hivatali hatáskörükkel kapcsolatos bűntett miatt csak az államtanács határozata alapján lehet perbe fogni; mely esetben az eljárás a rendes bíróságokhoz tartozik.“ Ez a ren-

delkezés túlélte a nyolczadik évi alkotmányt és, a nemzet alapos panasza daczára, még ma is fennáll. Az angoloknak és amerikaiaknak mindig csak igen nehezen bírtam megmagyarázni értelmét. Első tekintetre azt képzelték, hogy a franczia államtanács egy nagy, a birodalom központjában működő bíróság, mely politikai ügyekben előzetes, kissé önkényes törvénykezést gyakorol. De midőn azt mondtam nekik, hogy az államtanács nem a szó közönséges értelmében vett bíróság, hanem közigazgatási tanács, mely a koronától függő emberekből áll; hogy tehát a király, ha praefectus nevű szolgájának önkényesen igazságtalanság elkövetését hagyta meg, megparancsolhatja egy másik szolgájának, kinek neve államtanácsos, hogy akadályozza meg a másiknak megbüntetését; midőn előadtam nekik, hogy a király parancsára sérelmet szenvedett polgár a királytól tartozik engedelmet kérni, hogy elégtételt követelhessen: nem hittek az ilyen visszaélésben s inkább engem gyanúsítottak valótlansággal vagy tudatlansággal. A forradalom előtt gyakran megtörtént, hogy a parlament elfogatási parancsot adott ki a jogsértést elkövetett tisztviselő ellen, de a korona néha megállította az eljárást, kierőszakolván abszolút, önkényes akaratának teljesítését. Fájdalmas látnunk, mennyivel mélyebbre süllyedtünk, mint őseink, mert az igazság színe alatt és a jog szentesítése mellett türünk oly dolgokat, a melyeneket ő reájuk csak az erőszak kényszeríthetett.”¹

A 75. cikk további története. — Szerzőnk további

¹ A. de Tocqueville, *La Démocratie en Amérique, Oeuvres complètes* I. pp. 174., 175. (A szerző fordítása némileg eltér Tocqueville szövegétől. Ford.)

fejtegetése folytán azt kell gyanítanunk, hogy a nyolczadik (1799-iki) évi alkotmány 75. cikke talán csupán keményebb ismétlése egy az „ancien régime“-től örökölt elvnek;¹ mindenestre tanúsítja e cikk, miként gondolkoztak a francia kormányok minden időben a tisztviselőket megillető oltalomról. Ezért van egy feledett alkotmány ezen eltörült cikkének oly különös elméleti fontossága. A ki látni akarja, mily lényeges különbség van az egyénnek az államhoz való viszonya tekintetében a francia és az angol felfogás között, az gondoljon arra, hogy Lajos Fülöp monarchiája alatt, melynek az volt a hire, hogy az angol alkotmány utánzata, minden tisztviselőnek úgyszólván kiváltsága volt a rendes birói eljárás elé nem tartozni; ilyesmi Angliában sohasem létezett s az angol

¹ „Ce qui apperaît quand on étudie les paperasses administratives, c'est l'intervention continuelle du pouvoir administratif dans le sphère judiciaire. Les légistes administratifs vous disent sans cesse, que le plus grand vice du gouvernement intérieur de l'ancien régime était que les juges administraient. On pourrait se plaindre avec autant de raison de ce que les administrateurs jugeaient. La seule différence est que nous avons corrigé l'ancien régime sur le premier point, et l'avons imité sur le second. J'avais eu jusqu'à présent la simplicité de croire que ce que nous appelons la justice administrative était une création de Napoléon. C'est du pur ancien régime conservé; et le principe que lors même qu'il s'agit de *contrat*, c'est-à-dire d'un engagement formel et régulièrement pris entre un particulier et l'État, c'est à l'État à juger la cause, cet axiome, inconnu chez la plupart des nations modernes, était tenu pour aussi sacré par un intendant de l'ancien régime, qu'il pourrait l'être de nos jours par le personnage qui ressemble le plus à celui-là, je veux dire un préfet.“ Tocqueville, *Oeuvres complètes*, VI. pp. 221., 222.

nép gondolkozásának teljes átalakulása nélkül a jövőben sem képzelhető.

De még a 75. cikk megalkotásánál is jobban csodálhatjuk mi angolok e cikk eltörlésének idejét és módját. Túlélte a consulatust, a napoleoni császárságot, a restauratiót, az Orleans monarchiát, az 1848-iki köztársaságot, a második császárságot s csak 1870 szeptember 19-én törülte el egy olyan kormány, melyet a forradalom juttatott uralomra s mely létjogát kizárólag arra alapította, hogy meg kell szabadítani a nemzetet az inváziótól. Bizonyára különös, hogy a francia jognak egy alapelvét ideiglenes kormány változtatta meg, mi alatt Páris védelmével volt elfoglalva. Az is különös, hogy ezt a módosítást utóbb joghatályosnak tekintették. Idegen megfigyelőnek nem lehet határozott véleménye arról, mi okok vezették a forradalom esélyeiből uralomra jutott férfiakat egy oly jogi ujítás létesítésére, mely, legalább látszólag, teljesen megváltoztatta a francia tisztviselők helyzetét. Valószínű azonban az a hozzávetés, hogy a 75. cikk eltörlését azért iktatták törvénybe és tűrték el oly könnyen, mert az ujítás inkább látszólag volt fontos, mint valósággal, s utoljára is nem érintette komolyan a francia tisztviselők helyzetét vagy a francia közigazgatás menetét.¹

¹ E nézetet némileg megerősíti Aucoc, *Droit administratif*, 419—426. sz.

Különben a 75. cikk módosításában foglalt azon elv, hogy a köztisztviselő, legalább „prima facie”, úgy felel törvényellenes cselekményeiért, mint a magánember, illetékes tekintélyek szerint a francia közvéleménynek nevezetes változását mutatja s más jelekkel egyetemben azt tanúsítja, hogy az államhatalom iránti bizalmatlanság növekedő félben van.

A közigazgatási jog hatása a francia tisztviselők helyzetére. — Láthatjuk most már, miképen hat a közigazgatási jog a francia köztisztviselők egész helyzetére s teszi azt az angolokétól egészen különbözővé.

A kormány szolgálatában álló személyek, kiknek száma és jelentősége Franciaországban sokkal nagyobb, mint az angol polgári szolgálat személyzetéé, Franciaországban oly helyzetben vannak, mely némileg az angol katonákéhoz hasonlít. Bizton feltehetjük, hogy a hivatali fegyelem megszegése miatt egyik vagy másik módon könnyen lehet őket feleletre vonni. De bár hivatali fegyelem alatt állanak, miként az angol katonák, mégis oly mértékben meg vannak védve a magánpolgárokon ejtett sérelmek birói megtorlása ellen, a milyenben még az angol katonák sem. Annyi bizonyos, hogy a sértett fél nem a rendes birótól, hanem csak hivatalnok-biróság előtt kérhet orvoslást. Az ilyen testület első sorban valószínűleg nem azt nézi, hogy a panaszoson jogtalanság történt-e, hanem azt, hogy a panaszlott, mondjuk rendőr, kötelessége teljesítésében és felsőbbbsége parancsának bona fide engedelmeskedve járt-e el. Ha a panaszlott így cselekedett, majdnem biztosnak vehetjük, hogy fel fogják menteni, még ha eljárásával jogi értelemben törvénysértést követett is el. Így, de csakis így érthetjük, hogy a francia közigazgatás állandóan és sikeresen erőlködött azon, hogy elvonassanak a rendes biróságoktól ama nagyszámú keresetek, melyeket az 1880. márczius 29-én kelt híres rendeletek alapján felosztatott „engedély nélküli congregatiók” tagjai a tisztviselők ellen indí-

tottak.¹ Levonhatjuk továbbá ezekből azt az általános következtetést is, hogy a francia rendszer alatt a kormánynak az a közege, ki nem rosszakaratú vagy erkölcstelen indokból teljesíti felsősége rendeleteit, birói úton felelősségre nem vonható. Ki van véve a rendes bíróságok hatásköre alól, mert közigazgatási tényben forog; de menekül a hivatali felelősség alól is, mert a panaszlott cselekményt hivatali kötelessége teljesítésében követte el.

Mindezekhez egy további körülmény is járul, melyet az egyszerűség kedvéért eddig nem érintettünk. Úgy látszik, a francia jog ismeri az „állami tények” egy határozatlan osztályát is. Ezek kormánytények (például rendőri, magasabb rendőri, közbiztonsági és hasonló ügyek), ezek pedig nem tartoznak sem a közigazgatási, sem más bíróság ügykörébe. Úgy látszik például, hogy a nem-francia polgárok kiadatásának kérdésében a kormány saját discretiója szerint szabadon cselekedhetik; hogy tehát a francia területéről kormányrendeletre kiutasítással fenyegetett vagy kiutasított idegen semminemű francia bíróság előtt sem számíthat oltalomra vagy elégtételre. A francia alkotmány szerint a végrehajtó hatalomnak „kiváltságai” vannak, — a fogalomra nincs megfelelőbb szó, — ezekről pedig még azt sem mondhatni, hogy ellenkeznek a közönséges joggal, mert fölötte állanak.

A közigazgatási jog hatása a bírák helyzetére. — Idegen ember nem mondhat határozott vé-

¹ L. Dalloz, *Jurisprudence Générale*, 1880, III. p. 121; u. o. 1881, III. pp. 81, 91; u. o. 1881, II. pp. 32, 33; u. o. 1883, II. p. 212; u. o. 1880, IV. p. 23.

leményt arról, mily korlátok közé szorítja a rendes bíróságok hatáskörét a közigazgatási jog rendszere, kapcsolatban ama hatalommal, melyet a franczia kormány államügyekben gyakorol. Láttuk azonban, hogy e korlátozások sok tekintetben igen erősek s mindenestre elengedők arra, hogy elvonják a rendes bíróságok megítélésétől a tisztviselők által magánszemélyeken elkövetett ama jogtalanságokat, melyek nem ütnek meg éppen a büntett mértékét. A birói hatalomnak e megszorítása — legalább angol felfogás szerint — szükségképen csökkenti a birói testület befolyását és megfosztja a franczia igazságszolgáltatást ama méltóságtól, melyet az angol bíró abból merit, hogy kétségtelen joga van, — közvetve ugyan, de azért nem kevésbé hathatósan — az államügyekbe beleszólni. Az általános warrantok érvénytelenítése — mihez, úgy látszik, a franczia bíróságnak, bármilyen legyen a személyes szabadságról szóló törvény, joga nincs — az utolsó században ép úgy emelte az angol bíróságok tekintélyét, a mint megvédte a polgárok szabadságát. Biráink alig tarthatnák fen ama tekintélyüket, melyet hagyományaiknak köszönnek, ha valamely határozatot, még a felsőházét is, a korona kiváltságaiba vagy a miniszterium discretionarius jogaiba ütközés czimén, egy hivatalnoktestület érvénytelennek mondhatna ki. A hatalmak megosztása, a hogy azt Franciaországban értik, angol felfogás szerint azt jelenti, hogy conflictus esetén a bíróság tehetetlen a végrehajtó hatalommal szemben. Mindenesetre jelent azonban annyit, hogy a tisztviselő mentve van a közpolgárt terhelő felelősségtől.

Összehasonlítás az angol korona közegeinek helyzetével. — Hasonlítsuk össze az angol korona

közegeinek helyzetét a közigazgatási jog rendszere alatt álló francia tisztviselőkével.

Azon politikai elméletek, melyek Francziaországban a közigazgatási jog rendszerét szülték, a mai Angliában úgyszólván ismeretlenek. Jogunkban igen csekély nyomait találjuk annak az eszmének, hogy az állam (a mi szólásmódunk szerint: a korona) vagy szolgálai és a magánemberek közötti vita esetében a kormány érdekeit előnyben kell részesíteni, vagy hogy közegeinek cselekvényeit különös oltalom illeti meg.¹ A mi törvényeinkben mi támogatást sem talál a „hatalmak megosztása” oly értelemben, a mint azt Francziaországban felfogják. Rendes bíróságaink mindig belenyultak a végrehajtó hatalom működésébe s a habeas corpus-parancs által és egyébként is szigorúan felülvizsgálják a koronának és szolgálainak eljárását.

Angliában tehát a korona polgári tisztjei még hivatali kötelességeik tekintetében sem állanak külön jog alatt és nem tartoznak külön bíróságok elé. Ők a kormány munkájának teljesítésére alkalmazott, ezért fizetett személyek, és nem képeznek oly testületet, a milyen külföldön a „hivatali hierarchia”.

¹ Némely halvány nyomai vannak az ilyesféle szabálynak a „petition of right”-eljárásban és a „notice of action” nevű és ehhez hasonló előnyökben, melyeket némely törvények a rendőröknek és másoknak engedélyeznek, ha „törvényen alapuló megbízás teljesítésében cselekszenek”. Ha látjuk, hogy még e korlátolt előnyök is gyakran meghiusítják az alsórendű tisztviselők elleni kereseteket, akkor némi fogalmunk lehet arról, mily mértékben van megakasztva Francziaországban az eljárás az által, hogy a „közigazgatási tények” nem tartoznak a rendes bíróságok hatáskörébe.

A külön biráskodás e teljes hiánya nem minden tekintetben hasznos. Tisztviselőinknek nagy kötelességszegései maradnak így sokszor büntetlenek.¹ De ha tisztviselőnk talán menekül is a felelősség alól az állammal szemben elkövetett kötelességszegése miatt: azon jogsérelmekért, melyeket magánszemélyeken követ el, a korona rendszerint nem oltalmazhatja őt a kereset ellen. Az alárendelt tisztviselő, ha hivatali eljárásában a legkisebb ember jogait sértette, nem védekezhetik azzal, hogy felsősége parancsának bona fide engedelmeskedett. Magaviseletéért, csak úgy mint más, a bíróságnak felel, még pedig — jegyezzük meg jól — oly bíróságnak, mely az esküdtek verdictuma alapján ítél.

Nincs erre tanulságosabb példa, mint azok a perek, melyek a kereskedelmi hivatal (Board of Trade) tisztviselői ellen tétettek folyamatba útra készülő hajók feltartóztatása miatt. Az 1876. évi Merchant Shipping

¹ Több évvel ezelőtt egy közhivatal irnoka nagyfontosságú diplomatiái iratot közölt az ujságokkal. Alig képzelhetni a hivatali kötelességnek súlyosabb megsértését, de az idő szerint nem volt lehetséges a tettet megbüntetni. Ha be lett volna bizonyítható, hogy a hivatalból vette el a papirost, melyre a közlemény írva volt, talán lopásért (larceny) lehetett volna vádolni (*L. Annual Register*, 1878, *Chronicle*, p. 71.). De ha a vádlottat oly büntett miatt fogták volna perbe, melyben erkölcsileg ártatlan, holott a nagy erkölcsi bűn, melyet elkövetett, nem büntetendő cselekmény: valószínűleg felmentik vala. Az 1889-iki Official Secrets Act az akkoriban büntetlen cselekményt ma már vétségnek nyilvánítja, de az angol törvényhozási módszernek megfelelően ez a törvény sem mondja ki azt az elvet, hogy a hivatali bizalom megsértése büntetendő cselekmény. Több mint valószínű tehát, hogy a köztisztviselőknek bizonyos kötelességszegései, melyek némely külföldi államban szigorú büntetés alá esnének, Angliában büntetlenek.

Act értelmében a kereskedelmi hivatal köteles feltartóztatni minden hajót, mely hiányos vagy nem tengerképes állapota miatt csak az élet komoly veszélyeztetésével szállhat tengerre.¹ Azt hinné az ember, hogy e hivatal tisztviselői, a mennyiben bona fide, gonoszság és erkölcstelen indító ok nélkül kívánnak a törvény rendeleteinek érvényt szerezni, biztosítva vannak a hajótulajdonosok keresete ellen. De ez nincs így. A hivatalt és tisztviselőit nem egyszer sikeresen perelték már.² Sohasem vádolták őket gonoszsággal vagy gondatlansággal; de az a tény egymagában, hogy a hivatal közigazgatási teendőt végzett, nem szolgált mentségére, tisztjei pedig hiába védekeznének egyedül azzal, hogy a hivatal parancsát teljesítették. Ezenfelül a törvény rendeleteitől való legkisebb eltérés, a legjelentéktelenebb alakiság elmulasztása, jogsértőkké teheti mindazokat, állásukra való tekintet nélkül, kik a hajó feltartóztatásában közreműködtek. A döntés alapjában véve mindig azon kérdésen fordul meg, hogy a hajó feltartóztatására volt-e helyes ok; e kérdésre pedig a jury válaszol, melyre nagyobb hatással van a félen esett sérelem, kinek hajóját talán jogtalanul tartóztatták, mint a felügyelő buzgósága, ki gondosan akarta teljesíteni kötelességét és emberéletet akart megmenteni. Mondják, hogy ez hatálytalanná tette a Merchant Shipping Act rendelkezéseit. A bíróságok és a jury a kormány ellen éreznek. Tanult és részrehajlatlan embereknek technikai kérdésekben követett eljárását olyanok bírálják meg, a kik tudatlanok is, elfogultak is. Ezenfelül a kormány,

¹ Merchant Shipping Act, 1876. (39. & 40. Vict. c. 80.) s. 6.

² L. Thompson v. Farrer 9 Q. B. D. (C. A.) 372.

melynek nincs más köze a dologhoz, mint a közérdek, ferde helyzetbe kerül, mintha saját hasznáért perlekedő ügyfél volna. Ezek a hiányok figyelmet érdemelnek, mert ha nem is igazolják, de megértetik velünk, hogy miért ragaszkodtak még az angol intézményeket annyira pártoló államférfiak is, mint Tocqueville, oly szívésen azon meggyőződésükhöz, hogy a közigazgatási ügyek közigazgatási bíróságok elé valók. A tisztviselőknek angol, illetőleg francia jog szerinti helyzetének gyakorlati eredményeivel, valamint a két rendszer előnyeivel és hátrányaival itt nem kell bővebben foglalkoznunk; de azt az egy körülményt folyton szem előtt kell tartanunk, hogy a francia „droit administratif” oly politikai elveken nyugszik, melyek eltérnek mai alkotmányunk eszméitől és ellenkeznek ama fensőséggel, mely a mai angolok meggyőződése szerint a közönséges jogot megilleti.

A „droit administratif” ellenkezik ugyan a mai angol fogalmakkal, de nem ellenkezik a XVI. és XVII. században uralkodott eszméekkel. — Észreveheti az olvasó, hogy a mai angol fogalmakat helyezem ellentétbe a continentalis államokban uralkodó eszméekkel. Meg kell mondanom, mi az oka az összehasonlítás e módjának. Egy nem is igen távol történeti korszakban Angliában a korona állásáról járatos, talán uralkodó nézetek nagyon hasonlítottak azon tanokhoz, melyekből Franciaországban a „droit administratif” fejlődött.¹

Hasonló nézeteknek hasonló eredményeket kel-

¹ Kitűnik ez abból, hogy Angliában és a continensen egy időben hasonló nézetek uralkodtak a kormánynak a sajtóhoz való viszonyáról. L. fentebb 243. s k. ll.

lett létrehozniok és volt idő, mikor lehetségesnek tetszhetett, hogy az, a mit ma közigazgatási jognak nevezünk, az angol alkotmánynak állandó részévé válik; mert a Tudorok trónraléptétől a Stuartok végleges kiűzéséig a korona és szolgálai kisebb-nagyobb sikerrel és a közvéleménynek kisebb-nagyobb helyeslése mellett, oly kormányzati nézeteket vitattak és léptettek életbe, melyek lényegükben hasonlítottak a francziáknak különböző formákban jelentkezett elméleteihez. A Stuartok személyes hibái és a zavar, melyet a vallási mozgalomnak a politikaival való egyesítése okozott, elpalástolták a XVII. század politikai küzdelmei közben történt jogi és alkotmányi intézkedések jellegét. A jogász, ki pusztán jogi szempontból nézi a dolgot, hajlandó lesz azt hinni, hogy a vitának, mely oly államférfiak között folyt, milyen az egyik részen Bacon és Wentworth, a másikon Coke és Eliot volt, valódi tárgya az volt, hogy Angliában continentalis minta szerinti erős közigazgatást kell-e létesíteni. Bacon és a vele egy nézeten levők kétségkívül kicsinyelték azt a veszélyt, hogy a korona jogainak gyarapítása despotismusra vezethet. De a felségjogok pártolói, feltehetjük, nem akarták a szabadságot feláldozni vagy a közönséges polgári jogokat csorbitani; nyugtalanították őket a Coke conservatív legalismusával járt bajok és azon szükségnek érzete, hogy a korona, mint a nemzet feje, képes legyen megbirkózni a hatalmas egyének és osztályok önzésével. Szóval, oly jogokat akartak adni a kormánynak, a milyenekkel a külföldi államok végrehajtó hatalmát a közigazgatási jog felruházza. Innen van, hogy a franczia *droit administratif* minden jellemvonásának érdekes analogiáját találhatjuk fel a XVII. századbeli korona-

jogászok követelményeiben vagy a tőlük pártolt intézményekben.

Az a tan, melyet Bacon különféle alakokban vitatott, hogy ugyanis a felségjog a közönséges jog felett áll, hasonlít azon külföldi elmélethez, mely szerint magasabb rendőri ügyekben a kormánynak oly discretionarius jogai vannak, melyek nem állanak bírói ellenőrzés alatt. Az a híres mondás, hogy a bíró „oroszlán” ugyan, de legyen „olyan oroszlán, ki a trónus alatt fekszik, vigyázván, hogy ne korlátozza vagy ellenezze a souverainitást”,¹ érdekes megelőzője a francia forradalmi államférfiak ama szabályának, hogy a bíró semmi szín alatt se zavarja a közigazgatás működését, s logikai folyományaiban arra vezetett volna, hogy minden közigazgatási tény — angol szóhasználat szerint: a felségjog alapján történnék állított minden tény — ki volna véve a bírói megítélés alól. A Csillagkamarának és a titkos tanácsnak folyton növekedő hatalma gyakorlatilag megvalósította a királyi felségjogról uralkodott elméletet, és alig túlozunk, ha e bíróságokat, melyek tényleg a kormányhoz tartoztak, Franciaország államtanácsához és egyéb közigazgatási bíróságaihoz hasonlítjuk. De a nyolczadik évi alkotmány híres 75. cikkére² is van analogiánk. Feltaláljuk azt Bacon ama kísérletében, hogy a bírót „De non procedendo Rege inconsulto”-parancscsal (writ) el lehessen tiltani a koronát érdeklő ügyekben való eljárástól. „Ha Bacon megvalósíthatja szándékát — így ír Gardiner — ez a writ némileg hasonlított volna sok francia alkot-

¹ Gardiner, *History of England*, III. p. 2.

² L. fentebb 321. l.

mány azon rendelkezéséhez, hogy a kormány közegét hivatala gyakorlatában elkövetett cselekményeiért csak az államtanács előzetes engedélye alapján lehet bírósággal feleletre vonni. A tervezett angol writ csak oly ügyekre szorítkozván, melyekben a király személyes sérelméről van szó, kevésbé általános hatályú lett volna, de az elv, melyen alapult, épp olyan rossz volt.¹ A szabály általános érvényre volt szánva és mondhatni, hogy Bacon ezt tudta is. „A writ — így ír a királynak — régi jogunknak egy eszköze arra, hogy minden ügy, mely *Felségedet vagyoniilag vagy hatalmában érinti, a rendes bíróságtól elvonatván, az angol kancellár elé legyen vihető* Felséged hatalmának rendes, törvényes ügyviselője által. És Felséged tudja, hogy *kancellárja a monarchiának főtanácsosa és eszköze, ki közvetlenül a királytól függ s ennél fogva biztos és barátságos őre a királyi jogoknak.*“² Ha Bacon ujitása sikerül, kifejezetten meg lett volna állapítva a közigazgatási jognak azon alaptétele, hogy a közigazgatás kérdéseiben közigazgatási testületek döntenek.

A continensen még ma is uralkodó közigazgatási fogalmak³ s az angol korona részéről a XVII. században vitatott felségjogi tanok közötti hasonlóságnak nevezetes elméleti jelentősége van. Majdnem kétségtelen, hogy az administratív eszmék, melyekről a legtöbb francia író azt hiszi, hogy a nagy forradalom vagy az első császárság államférfiai gondolták ki, nagyrészt nem egyebek, mint a francia mon-

¹ Gardiner, *History of England*, p. 7, 2. jegyz.

² Abbot, *Francis Bacon*, p. 234.

³ Ne feledjük, hogy a közigazgatási jog rendszere, ha Franciaországban teljesebben fejlődött is ki, egyik vagy másik alakban a legtöbb continentalis államban fennáll.

archia hagyományainak és szokásainak továbbfejlesztése, s érdekes volna kutatni, hogy a Tudorok és Stuartoknak egy erős kormányzat megalapítására irányult törekvéseire mennyiben voltak hatással külföldi példák. De ez a történetírók feladata. A jogász beérheti annak jelzésével, hogy a francia történelem világot vet arra a körülményre, hogy Angliában az erős kormányzat létesítésére irányuló kísérletek miért voltak részben sikeresek és miért hiusultak meg végül. A törekvésnek azért volt részben sikere, mert bizonyos körülmények, melyek a francia uralkodókat zsarnokokká tették, Angliában a XVI. században és a XVII. század egy részének folyamán a korona befolyásának növelésére vezettek. A kísérlet végleges meghiúsulását pedig a Stuartok személyes gyarlósága okozta, főképen pedig az, hogy a közigazgatási jog egész rendszere ellentétben volt a törvény előtti egyenlőség ama hagyományával, mely régóta az angol intézményeknek jellemző sajáttsága volt.

TIZENHARMADIK FEJEZET.

A parlamenti souverainitás és a jog uralma közötti viszony.

Úgy tetszhetnék, mintha a parlament souverainitása és az országos jog fensősége — az angol alkotmányt átható ez a két elv — ellenkeznék egymással vagy legjobb esetben csak ellensúlyozó erők volnának. Ez a látszat téves; a parlament souverainitása, ellentétben a souverain hatalom többi alakzataival, kedvez a jog uralmának, az intézményeinkben érvényesülő merev jogszerűség pedig kihívja a parlamenti souverainitás gyakorlását és ezzel növeli hatalmát.

A parlamenti souverainitás kedvez az országos jog uralmának. — Ez főképp onnan van, hogy az angol parlamentet két főjellemvonás vagy sajátság különbözteti meg más souverain hatalmaktól.

E jellemvonások elseje az, hogy a parlament (tehát a korona, a lordok háza és a képviselőház) csak mind három alkotó elemének együttes közreműködésével rendelkezhetik; intézkedései tehát a formális, tervszerű törvényhozás alakjában jelentkeznek. A parlament akaratát csak parlamenti végzemény fejezheti ki.¹

¹ Az u. n. két-kamararendszer mellett szóló egyik erős, talán a legerősebb ok az, hogy ha két törvényhozó kamara létezik, nem lehet az egyik ház határozatait a törvényekkel összecserélni, s így eleje vétetik annak, hogy az egyik testület

Ez nem pusztá alakiség; igen fontos gyakorlati következménye van a dolognak. Lehetetlenné teszi azt a jogtiprást, melyet a kényurak, egy XIV. Lajos, I. Napoleon, III. Napoleon, rendeletek és decretumok útján, a többrendbeli franczia alkotmányozó gyűlések pedig, különösen a hirhedt convent, hevenyészett határozatok útján elkövettek. Az a szabály, hogy a parlament csak törvény útján beszél, nagyban emeli a bíróság hatalmát. A törvénytényé vált javaslat azonnal birói magyarázat tárgya s az angol bíróságok, legalább elvben, nem ismernek más magyarázati eszközt, mint a törvény szavait. Az angol bíró nem fogja figyelembe venni sem valamelyik ház határozatát, sem a vitában mondottakat (ezekről hivatalos tudomása nincs), de még a változásokat sem, melyeken a javaslat, előterjesztésétől szentesítéséig, keresztülment. Mindezeket az angol jogász igen természetesnek fogja találni, de sok idegen legistát nagyon meg fogja lepni a dolog, és kétségtelen is, hogy néha túlságosan szűk törvényértelmezésre vezet. Mindazonáltal — a mint már jeleztem — tetemesen hozzájárul egyrészt a birói tekintély emeléséhez, másrészt a jog biztonságához.¹

Az említett jellemvonások másodika az, hogy az

önkényes akarata lépjen az országos jog helyébe. A ki a franczia convent, de az angol hosszú parlament történetét is megfigyeli, méltányolni fogja ezen argumentum erejét.

¹ Az a szabály, hogy a souverain törvényhozás csak törvény alakjában fejezheti ki rendeleteit, természetes történeti alapokon nyugszik; onnan ered, hogy a parlamenti végzemény valaha tényleg az volt, a mi alakilag még ma is: törvény, „melyet a király a parlamentben egybegyűlt lordok és képviselők tanácsára és beleegyezésével becikkelyezett“.

angol parlament, forradalmi korszakokat kivéve, sohasem gyakorolt közvetlenül végrehajtó hatalmat és sohasem nevezte ki a végrehajtó kormány tisztviselőit.

Napjainkban az alsóház tényleg kivívta azt a jogot, hogy a miniszterelnököt és a többi minisztereket ő jelöli ki kinevezésre. De ez a jog — történetírói nyelven szólva — újabb keletű, csak nagyon közvetve gyakoroltatik és nem gyengíti azon tételt, hogy a parlament az állam szolgáit közvetlenül se nem nevezi ki, se nem bocsátja el. A lordok háza, a képviselőház, de a kettő együttvéve sem adhat közvetlen parancsot a katonatisztnek, a rendőrnek vagy az adószedőnek. Az állam szolgái névleg még ma is azok, a mik hajdan tényleg voltak: „a korona szolgái“, és különös figyelmet érdemel, hogy ama nézetek és érzületek, melyek a parlamentben a kormány tisztviselőivel szemben hajdan uralkodtak és még ma is irányadók, oly időkből származnak, mikor a „korona szolgái“ a királytól vagyis oly hatalomtól függtek, mely természetesen fölkelte a parlament féltékenységet és vigyázatosságát.

Így azután közvetve több körülmény összehat a jogfensőség támogatására. A parlament, bár souverain, nem olyan, mint a souverain fejedelem (a ki nemcsak törvényhozó, hanem kormányzó is, tehát a kormány feje) s így sohasem használhatott kormányhatalmat a törvény rendes menetébe való beavatkozásra.¹ Még fontosabb, hogy a parlament mindig ellenszenvvel és féltékenységgel fogadta azon kísér-

¹ Megjegyzendő ezzel szemben, hogy a francia királyok még a XVIII. század végén is mennyire beavatkoztak a bírói eljárásba.

leteket, melyek a tisztviselőket a polgárok általános kötelezettségei vagy a rendes bíróságok hatásköre alól kivenni akarták. A parlamenti souverainitás volt a „közigazgatási jog” halála. Végül a parlament természet szerűen a birói függetlenségnek kedvezett, a mint más souverainek a tisztviselők mentességének kedveztek. Érdekes dolog, hogy a parlament a birói függetlenség biztosításával éppen azon ponton állott meg, a hol azt a priori várni lehetett. A bírák szigorúan véve nem elmozdíthatatlanok, mert a két ház kérelmére elmozdíthatók; a parlament tehát minden hatalomtól függetlenekké tette őket, csak a magáétól nem.

Idegen törvényhozó-testületek nem mindig támogatják a jog fenségét. — Az olvasó talán úgy képzei, hogy az angol parlament ama jellemvonásai és sajátságai, melyekkel az imént foglalkoztam, ma a continens legtöbb képviselő-testületeiben szintén megtalálhatók. A francia nemzetgyűlés például külsőleg igen hasonlít parlamentünkhöz. De más szellem él benne; sok tekintetben a Bourbon monarchia és a napoleoni császárság utódja. Nyilvánvaló, bár erről az idegen csak tartózkodva szólhat, hogy szeret a közigazgatás részleteibe avatkozni. Nem viseltetik különös rokonszenvvel a rendes bíró függetlensége és tekintélye iránt. Nem helyteleníti a „droit administratif” rendszerét, melyben a francziák — bizonyára joggal — hazájuknak való intézményt látnak, s kétségtelen, hogy nagyobb végrehajtási, sőt törvényhozási hatalmat bíz a kormányra, mint a milyent az angol parlament a koronának és szolgáinak valaha engedett. A mi Franciaországról áll, az, a kellő módosításokkal, sok más continentalis államról, pl.

Svájcztól és Poroszországtól is áll. A parlament souverainitása, a mint az Angliában kifejlődött, támogatja a jog fensőségét. De ez éppen nem áll mindazon államokról, melyeknek ma parlamenti kormányformájuk van.

A joguralom kedvez a parlamenti souverainitásnak. — A jog uralma szükségessé teszi a parlamenti souverainitás gyakorlását.

A jog merevsége mindig gátolja (néha a közönség nagy sérelmére) a végrehajtó hatalom működését, s a bíró magyarázta szigorú jog kérlelhetlen szabályai alól a kormány csak úgy menekülhet, ha a parlament megadja neki azt a discretionarius hatalmat, melyet az országos jog megtagad tőle. Látszik, miképen idézi elő a discretionarius hatalom szüksége a kivételes törvényhozást. A mai élet bonyodalmas viszonyai között a kormány zavarok vagy háború idején nem tud otthon rendet tartani és a külhatalmakkal szemben kötelezettségeit teljesíteni, ha alkalmilag arbitrarius hatalmat nem gyakorolhat. Társadalmi zavarok idején például nemcsak az összeesküvők büntetésére van szükség, hanem az összeesküvéssel alaposan gyanúsítható emberek letartóztatására is. A kormány tapasztalja, hogy idegen forradalmárok nyugtalanságot szítanak az országban; nehéz neki a rendet fentartani, ha az idegeneket ki nem utasíthatja. Ha két idegen állam háborúban van, vagy ha egy barátságos államot a belvillongás két ellenséges táborra oszt, Anglia nem teljesítheti semlegességi kötelelességeit, ha a koronának nincs joga rövid uton megakadályozni, hogy a rokonérző angolok az egyik vagy másik hadviselő félnek segítségére legyenek. Megtörténhetik, hogy idegen államoknak sérelmére szolgál, ha bűntevők fenytésé-

ben akadályozzuk őket; egész büntető jogszolgáltatásuk meg van gyengítve, ha az Angliába szökött tettesnek büntetlenség van biztosítva. Pedig ennek az eredménynek kell előállani, ha az angol kormánynak nincs joga a francia vagy német bűntevőket az illető kormányoknak kiadni. Az angol kormánynak tehát discretionarius hatalomra van szüksége; ámde a bíróságnak kötelessége megakadályozni, s a menyiben a személyes szabadság van szóban, mindenestre meg is fogja akadályozni, hogy a kormány discretionarius hatalmat gyakoroljon. A korona törvény nélkül nem utasíthat ki idegent,¹ még azt a gyilkost sem, ki Boulogneban kiirt egy egész családot s még aznap véres kézzel jön át Doverbe. A kormánynak tehát a parlamenthez kell segítségért folyamodnia s azt mindig meg is kapja. Az Alien Act lehetővé teszi neki, hogy zavarok idején minden idegent kiutasítson az országból; a Foreign Enlistment Act segítségével meggátolhatja az idegen viszályokba avatkozást vagy idegen hadviselőknak fegyver szállítását. Az Extradition Act felhatalmazza a kormányt egyrészt arra, hogy ne engedje Angliát a gonosztevők menedékhelyévé lenni, másrészt arra, hogy közreműködjék a külállamokkal a büntett elleni ama küzdelemben, mely az egész civilizált világ érdeke. S ezekkel még nem merítettük ki mindazon eseteket, melyekben a jog merevsége a parlament közbelépését teszi szükségessé. Zavargás, invázió idején néha magának a legalitásnak érdekében kell megsérteni a jogszabályokat. Világos, hogy ilyenkor miképen kell a kormánynak eljárnia. A miniszteriumnak meg kell sértenie a törvényt, saját vé-

¹ L. azonban fentebb 212. l. 1. jegyzet.

delmét pedig az indemnity-törvényre kell bízni. Az ilyenmű törvény — a mint már jeleztük¹ — a parlamenti souverainitás végső és legfelső gyakorlása. Törvényessé teszi a törvényteleniséget; gyakorlatilag oldja meg azt a kérdést, mely a XVI. és XVII. század államférfiait oly nagy zavarba hozta, hogy miképen kell megegyeztetni a jog megóvását és a parlament tekintélyét ama discretionarius hatalom vagy kiváltság szabad gyakorlatával, melyre, egyik vagy másik alakban, válságos viszonyok közt minden civilizált állam kormánya reászorul.

Akadhat kritikus, ki ezt a megoldást pusztán alakinak vagy legalább csak olyannak tartja, mely a parlament despotismusát teszi a korona kiváltsága helyébe. De ez a nézet téves. Az a körülmény, hogy az angol kormány még legarbitrariusabb hatalmát is törvény alapján gyakorolja, a legmesszebb menő jogokkal felruházott kormányt is úgyszólván birói felügyeletnek veti alá. A törvényadta vagy szentesítette hatalom, ha még oly rendkívüli is, tényleg sohasem korlátlan; korlátozza azt magának a törvénynek szava és — a mi ennél is több — a törvénynek birói magyarázata. A parlament a legfelső törvényhozó, de mihelyt törvényhozói akaratát kijelentette, ezt az akaratot az ország birái magyarázzák; ezek pedig, kikben nemcsak birói gondolkozás, hanem a common law szelleme is él, úgy fogják értelmezni a közönséges jog alóli törvényes kivételeket, a mint nem értelmezné sem valamely hivatalnoktestület, sem a parlament, ha hivatva volna saját végzeményét magyarázni. Külföldi államokban, különösen Franciaország-

¹ L. fentebb 45., 46., 218. s k. ll.

ban, az administratív eszmék — egy despotikus monarchia hagyományai — megszorították a birói hatalmat és bizonyos fokig még a bírának gondolkozására is befolyással voltak. Angliában a birói eszmék irányozták a végrehajtó hatalom tevékenységét és módosították gondolkozását. Bármely irányban folytatjuk fejtegetésünket, mindig azon eredményre jutunk, hogy a parlament souverainitása kedvezett a jog uralmának és hogy a közönséges jog uralma kihívja a parlamenti souverainitás gyakorlását s egyúttal annak a legalitás szellemében való gyakorlását idézi elő.

HARMADIK RÉSZ.

**AZ ALKOTMÁNYJOG
ÉS AZ ALKOTMÁNYOS EGYEZMÉNYEK
KÖZÖTTI VISZONY.**

TIZENNEGYEDIK FEJEZET.

Az alkotmányos egyezmények természete.

Még megoldandó kérdések. — E munka bevezetésében súlyt helyeztem az „alkotmányjog” és az „alkotmányos egyezmények” közötti lényeges különbségre. Az alkotmányjog oly szabályokból áll, melyeket a bíróságok állapítottak meg vagy ismertek el; ezek szoros értelemben vett „jog”-testet alkotnak. Az alkotmányos egyezmények ellenben oly szokásokból, gyakorlatból, elvekből, parancsokból állanak, melyek nem a bíróságoktól állapítvák meg vagy ismervék el, hanem az alkotmányi vagy politikai ethika körébe tartozó szabályok. Kiemeltem azt is, hogy a jogi tanulmánynak valódi tárgya nem az alkotmányi erkölcs-tan, hanem az alkotmányjog.¹ E felfogásnak megfelelően eddig kizárólag az alkotmányjogot átható két elv értelmére és alkalmazására irányoztam az olvasó figyelmét: a parlament souverainitására² és a jog uralmára.³

De a jogász az angol alkotmánynak még jogi oldalát sem értheti meg kellően, ha nem vizsgálja azon alkotmányos megállapodások természetét, melyek a történetírókat és államférfiakat oly nagyban fog-

¹ L. fentebb 28. s k. II.

² L. az I. részt.

³ L. a II. részt.

lalkoztatják. Mindenesetre kutatnia kell, hogy van-e és milyen kapcsolat az alkotmányjog és az alkotmányegyezmények között, s ha így tesz, csakhamar látni fogja, hogy csupán tovább halad azon az úton, melyet megkezdettünk. Nemsokára az utolsó és legmeglepőbb példáját fogja látni azon jogfensőségnek, mely oly sajátzerű szint ad az egész angol kormányrendszernek.

Munkám hátralevő részének célja tehát: meghatározni és felismerni az alkotmány jogi és egyezményi elemei között fennálló viszonyt és kapcsolatot; kimutatni, hogy e kapcsolat kellő méltatása az alkotmányjognak több másodrendű problémáját világítja meg.

Az alkotmányos egyezmények természete. — Azon egyezményeket, melyek a mai Anglia alkotmányos erkölcsének szembeszökő jellegét, úgyszólván külalakját mutatják, alig lehet jobban leírni, mint Freeman következő szavaival:

„A politikai erkölcsnek egy egész rendszere áll ma fén, egész törvénykönyve ama szabályoknak, hogy mint viselkedjenek a politikai élet férfiai; ezek a szabályok sem a törvénczikkekben, sem a közönséges jogban sehol nem találhatók meg s tényleg mégis aligha tartatnak kevésbbé szenteknek, mint a Magna Chartába vagy a Petition of Rightbe beiktatott bármely elvek. Szóval, írott törvényünk mellett egy nem-írott, vagyis egyezményes (conventionalis) alkotmány fejlődött ki. Ha angol ember a közélet valamelyik férfiának viselkedéséről mint alkotmányosról vagy alkotmánysértőről beszél, egészen mást ért alatta, mint a mit törvényes vagy törvénsértő magaviselet alatt ért. Az alsóház egy híres határozatával,

a melyet egy nagy férfiak indítványára hozott, kijelentette egykor, hogy a korona akkori miniszterei iránt nincs bizalommal, és hogy hivatalban maradásuk az alkotmány szellemét sérti. Szó sem fér ezen álláspontnak helyességéhez, a mely megegyezik azon hagyományos elvekkel, melyekhez a politikai élet emberei nemzedékeken át ragaszkodtak; de hiába keresnők efféle tanoknak legkisebb nyomát is bárhol írott törvényünkben. Az indítvány megtevője nem akarta az akkori miniszteriumot törvénysértő tettel vádolni, a melyért akár az alsóbb ítélőszék, akár a parlament főítélőszéke vád alá helyezhette volna. Nem azt akarta mondani, hogy ők, a korona miniszterei, a kik addig miniszterek, míg a koronának tetszik, az által, hogy megmaradnak hivatalukban, míg a korona jónak látja őket hivatalukból elbocsátani, olyan törvényszegést követnek el, melyről a törvény tudomást vehet. Azt akarta kifejezni, hogy az ő politikájuk általános irányát az alsóház többsége nem tartotta sem bölcsnek, sem a nemzetre áldásosnak, és hogy ennél fogva egy conventionalis törvénykönyvnek megfelelően, a melyet épp oly jól megértettek, mint az írott törvényt, és mely épp oly hatásos volt, mint ez, kötelesek voltak lemondani hivatalukról, a melyre az alsóház nem tartotta őket többé méltóknak.“¹

Egyezményes alkotmányunknak e leírása ellen csak azt az egy kifogást lehet tenni, hogy az „írott törvény“ és a „nem-írott alkotmány“ helyeztetnek ellentétbe egymással. Valódi ellentét, a mint már kifejtettük, csak a szoros értelemben vett, akár írott, akár nem-

¹ Freeman, *Growth of the English Constitution* (1. kiad.), pp. 109, 110. (Kónyi József fordítása 115. l.)

írott jog, és azon egyezmények, vagyis ama gyakorlat között áll fen, melyet általában követünk ugyan, de a mely jognak a szó valódi értelmében nem tekinthető. A szabatosság e hiánya azonban inkább a kifejezésekre vonatkozik, és Freeman szavait bátran elfogadhatjuk kiindulási pontul annak vizsgálatánál, hogy miben áll azon elveknek természete és közös tulajdonsága, melyek alkotmányos erkölcsünk összeségét teszik.

Alkotmányos egyezmények példái. — A következő esetek példák¹ azon szabályokra, melyekre Freeman utal s melyek az angol közéletet tényleg vagy állítólag irányzó kódexhez tartoznak:

„A miniszterium, melyet az alsóház leszavazott, sok esetben tartozik lemondani“. „Ha a kabinetet valamely lényeges kérdésben leszavazták, az a képviselőház feloszlásával egyszer az országra hivatkozhatik.“ „Ha ily hivatkozás esetén a választók a miniszterium ellen döntenek, ez köteles lemondani és nincs joga a parlamentet másodszor is feloszlítani.“ „Általános ügyvételéért a kabinet egészében felel a képviselőháznak.“ „Felel továbbá — bár nincs egészen megállapítva, mily terjedelemben — azon kinevezésekért, melyeket a kabinet valamely tagja (szabatosabban: a korona a kabinet valamely tagjának tanácsára) tett.“ „Azon párt, melynek az alsóházban többsége van, rendszerint követelheti, hogy vezérei miniszterekké neveztessenek ki.“ „A legbefolyásosabb vezér rendszerint miniszterelnök vagyis a kabinet feje lesz.“

Ezek a szabályok a kabinet állására és alakitá-

¹ További példákat l. fentebb 24. s k. ll.

sára vonatkoznak; de könnyen találhatunk más tartalmú alkotmányos szabályokat is.

„Szerződéseket törvény nélkül lehet kötni; de a korona, vagyis a koronát képviselő miniszterium, csak oly szerződéseket kössön, melyekre nézve a parlament helybenhagyása kétségtelen.“ „Az ország külpolitikája, háború indítása és a békekötés a korona, helyesebben a korona szolgáinak kezében van. De úgy a kül- mint a belügyekben a parlament két házának, ha pedig ezek különböző nézetten volnának, az alsóháznak kívánságát tartozik követni.“ „A legnagyobb mértékben alkotmányellenes volna a miniszterium eljárása, ha az a parlament kívánságával ellenkező háború-indításra vagy békekötésre vezetne.“ „Ha nézeteltérés van a lordok háza és a képviselőház között, a lordok házának egy, tüzetesen meg nem határozott ponton engedni kell; ha pedig a főrendek nem engednének s az alsóház tovább is bírná az ország bizalmát, a koronának vagy felelős tanácsosainak kötelessége, annyi új főrendit kinevezni, vagy ily rendszabálylyal fenyegetőzni, hogy a lordok házának ellenzéke leveressék s így a törvényhozás két tényezője közötti összhang helyreálljon.“¹ „A parlamentet az ügyek elintézése végett évenként legalább egyszer egybe kell hívni.“ „Sürgősség, például lázadás vagy ellenséges hatalom betörése esetén, a miniszterium, ha további felhatalmazásra van szüksége, tartozik a parlamentet azonnal egybehívni s tőle az ország védelmére szükséges eszközöket kérni. Időközben a miniszterium még törvénysértés árán

¹ L. azonban Hearn, *Government of England* (2. kiad.), p. 178.

is köteles megtenni mindent, a mi a rend helyreállítására, vagy a támadás visszaverésére szükséges; jogsértés esetén indemnity-törvényben keressen menedéket.“

Az alkotmányos egyezmények közös jellemvonásai. — E szabályok, melyeket szándékosan fogalmaztam laza, népszerű alakban, és még sok hasonló, teszik mai alkotmányos erkölcsanunkat. Állandóan követjük őket, de minthogy birói úton nem érvényesíthetők, nem mondhatni őket jogszabályoknak. Sokfélék azok, s első tekintetre nemcsak fontosság, hanem általános jellegük és céljuk tekintetében is különbözni látszanak egymástól. A gondosabb vizsgálat azonban azt fogja mutatni, hogy van közös minőségük vagy sajátságuk: valamennyi vagy legalább nagyobb részük azzal foglalkozik, hogy miképen használja a korona, illetőleg a miniszterek, mint a korona szolgái, a kezükben levő discretionarius hatalmat. Úgy fogjuk találni, hogy ez közös jellemvonása nemcsak a már felsorolt szabályoknak, hanem általában az alkotmányos egyezmények túlnyomó nagy részének. Ez azonban, hogy érthető legyen, bővebb magyarázatra szorul.

Az alkotmányos egyezmények főképp a felségjog gyakorlásának szabályai. — A kormány discretionarius hatalma alatt azon tevékenységet értjük, melyet a korona vagy szolgái kifejthetnek a nélkül, hogy a parlamenttől újabb törvényes felhatalmazást kellene kérniök. Így például nem kell törvény ahhoz, hogy a korona a parlamentet feloszlathassa és egybehívhasssa, hogy háborút izenhessen vagy békét köthessen, hogy új főrendeket nevezhessen ki, hogy minisztert elbocsáthasson és utódját kinevezhesse. Mindezen cselek-

ményeket jogunk a korona discretiójára bízva s ennél fogva a kormány discretionarius hatalomkörébe tartoznak. Maga a hatalom alapulhat parlamenti végzeményeken s bizonyos számú esetekben tényleg ilyeneken alapul is. Így az 1870-iki honosítási törvény (Naturalization Act) feljogosítja a minisztert, hogy bizonyos feltételek mellett angol alattvalóvá tehesse az idegent; az 1870-iki kiadatási törvény (Extradition Act) megengedi a miniszternek, hogy a törvényben megjelölt feltételek alatt mellőzheti a köztörvényt s az idegent büntető eljárás céljából kormányának szolgáltatathatja ki. Nekünk azonban nem kell foglalkoznunk a koronára vagy szolgálaira törvénynyel ruházott discretióval; ennek használati módját többé-kevésbbé világosan maga a törvény megállapítja, és az gyakran oly szorosan körül van írva, hogy bírói ítéletet lehet alapítani reá, vagyis az alkotmányos erkölcsstan köréből a szorosan vett jog körébe lép. A discretionarius hatalom forrása rendesen nem a törvény, hanem a „felségjog“ (prerogative), mely kifejezés több nehézséget okoz a tanulónak, mint az alkotmányjog bármely más kitétele. A „felségjog“ úgy történeti, mint gyakorlati jelentésében nem egyéb, mint a korona által valaha törvényesen bírt discretionarius vagy arbitriarius hatalom maradványa. A király valaha tényleg az volt, a mi névleg még ma is: „souverain“, vagy ha nem is volt abban a szoros értelemben vett „souverain“, a mely értelemben a jogászok e szót használják: mindenesetre túlnyomóan nagy tényezője volt a souverain hatalomnak. 1791-ben az alsóház, a miniszterium ellenére utasította a kormányt, hogy fogja perbe Reeves-t, a „History of English law“ tudós szerzőjét, mert oly véleményeket nyilván-

nitott, melyek a korona felségjogait az alsóház rovására nagyították. Reeves bevádolt közleményeiben fordult elő egy unalmas hely, melyben a koronát egy nagy fa törzsökéhez, az alkotmány többi tényezőit annak ágaihoz és leveleihez hasonlította. A hasonlat célja az volt, hogy a koronát minden törvényes hatalom forrásának tüntesse fel, melynek tekintélyét megrontani annyi, mint ledönteni a nemes tölgyet, mely az angoloknak a jacobinismus viharai ellen oltalmat nyújtott, míg az alsóház és más intézmények csak ágak és levelek, melyeket a fa súlyosabb sérülése nélkül le lehetne nyesni.¹ Lehet, hogy meggondolatlanság volt általános izgalom idején ilyeneket írni. De a jury — büszkén mondhatjuk — nem találta lázítóknak e nézeteket, mert kétségtelen történeti tényekre voltak alapítva.

A korona hatalma valóban régibb, mint az alsóházé. A norman hóditástól kezdve az 1688-iki forradalomig a korona a souverainitás sok attributumának volt birtokában. A „felségjog“ szó a korona eredeti hatalmának fenmaradt részét jelenti; jelenti tehát — a mint már előadtuk — a koronánál valamikor volt és tényleg akár maga a király, akár miniszterei által gyakorolt discretionarius hatalom maradványát. A mit a kormány törvény nélkül tehet, e felségjog alapján történik. Ha tehát mellőzzük itt, a mint bátran mellőzhetjük, azon jogokat, melyeket törvény ruház a koronára vagy szolgálaira, milyenek például az Alien Act adta jogok: akkor a „felségjog“ kifejezés alatt a végrehajtó hatalom discretionarius jogait érthetjük. Ezzel kimondottuk, hogy az alkotmányos egyezmé-

¹ L. 26 St. Tr. 530—534.

nyek nagyobbbrészt oly szabályok, melyek a felségjog gyakorlásának módját és szellemét vagy — a mi ugyanaz — azt határozzák meg, hogy a királyi felségjog alapján végezhető ügyeket (például a háborúindítást és a békekötést) miképen kell ellátni. Meghatározásunk kiterjed a kormánynak nem törvény alapján gyakorolt összes discretionarius jogaira: azon tényekre, melyeket a királyné maga tetszése szerint teljesít; azon ügyekre, melyeket a királyné és a miniszterek együttesen intéznek el (a mi gyakoribb eset, mint a modern alkotmányírók hiszik); azon nagy és folyton növekedő számú intézkedésekre, melyek a királyné nevében tételnek ugyan, de valósággal a miniszterium tényei. Szóval, az alkotmányos egyezmények oly szabályok, melyeknek célja, a korona fenmaradt összes discretionarius jogainak használatát akár maga a királyné, akár a miniszterium gyakorolja azokat, szabályozni. E meghatározás helyesége kitűnik abból, hogy az egyezményeket könnyen és jogi szabatsággal úgy is lehet szövegezni, hogy alakilag a felségjog gyakorlásáról szóló szabályokként jelentkeznek. Így például a felségjog gyakorlására vonatkozó szabályok ama tételét, hogy a fontos kérdésben leszavazott kabinet rendszerint lemondani tartozik, úgy is ki lehet fejezni, hogy a korona ama felségjogát, mely szerint a király tetszés szerint bocsáthatja el szolgáit, a parlamenttel egyetértően kell gyakorolni. Az a tétel, hogy a miniszterium csak oly szerződést kössön, melyet a parlament bizton jóváhagy, azt jelenti, hogy a korona szerződéskötési felségjogát (a mit az amerikaiak treaty-making powernek neveznek) nem szabad a parlament akaratával ellenkezően gyakorolni. Az a szabály, hogy a parla-

mentet évenként egyszer össze kell hívni, azt a szabályt foglalja magában, hogy a koronának ama törvényes joga vagy felségjoga, hogy a fejedelem a parlamentet tetszése szerint hívhatja össze, úgy gyakorlandó, hogy a parlament évenként egyszer ülésezzen.

Némely alkotmányos egyezmények a parlamenti kiváltságok gyakorlására vonatkoznak. — Az alkotmányos egyezmények fenti meghatározása ellen egy alapos kifogást lehet tenni: azt, hogy a felhozott esetekre talál ugyan, de hogy nem terjed ki valamennyi esetre. Van ugyanis néhány alkotmányos szokás vagy gyakorlat, melynek nincs vonatkozása a királyi hatalom gyakorlására. Ilyen például azon egyezmény, mely azonban legalább is határozatlan, hogy a parlament két háza közötti tartós összeütközés esetében egy bizonyos ponton a főrendiháznak kell engedni. Ilyen, vagy legalább ilyen volt, az a gyakorlat is, hogy a főrendiház birói teendőit egyedül a jogász-lordok (Law Lords) teljesítik; nemkülönben azon egyezmény, hogy az u. n. válóperi törvények hozatala nem törvényhozási, hanem birói teendő. Az említett fajta szokások alapjukban véve olyan szokások vagy szabályok, melyek azt határozzák meg, hogy a parlamentnek egyik vagy mindkét háza miképen használja discretionarius jogait, hagyományos kifejezéssel: „kiváltságait”. A „kiváltság” (privilege) szóhasználata magában véve elegendő útmutatás arra, miképen kell az összes alkotmányos egyezményeket egy szempont alá foglalni. A praerogativum és a privilegium rokon fogalmak; az első a korona discretionarius hatalmának történeti neve, a másik a két ház discretionarius hatalmának megjelölése. Azon egyezmények tehát, melyek a praerogativum gyakorlását szabályozzák, azt hatá-

rozzák meg, vagy annak meghatározására vannak rendelve, hogy a souverainitás egyik tényezője, a korona, miképen gyakorlja discretionarius hatalmát; azon egyezmények pedig, melyek a privilegium gyakorlását szabályozzák, azt határozzák meg vagy annak meghatározására vannak rendelve, hogy a souverainitás többi tényezői miképen gyakorolják discretionarius hatalmukat. Ebből következik, hogy az alkotmányos egyezmények, egészükben véve, oly szokások vagy megállapodások, melyek azt határozzák meg, hogy a souverain törvényhozó-testületnek, mely — a mint tudjuk — a „király a parlamentben,”¹ egyes tényezői miképen gyakorolják a discretionarius hatalmat, neveztessék e hatalom akár a korona felségjogának, akár a parlament kiváltságának. Minthogy azonban alkotmányos egyezményeinknek legszámosabb és legfontosabb részei lényegileg a praerogativumra vonatkoznak, a rövidség és világosság érdekében az alkotmányos egyezményeket oly szokásoknak és szabályoknak nevezzük, melyek a kormány discretionarius hatalmának (műnyelven: a felségjognak) a nemzet kívánsága szerinti használatát határozzák meg.

Az alkotmányos egyezmények célja. — Meglévén állapítva, hogy az alkotmányos egyezmények főképen a felségjog gyakorlását irányozó szabályok, tovább mehetünk tulajdonságaiknak elemzésében. Valamennyinek végső célja azonos: biztosítani, hogy a parlament, illetőleg a parlament által közvetve kinevezett kabinet, azon hatalomnak akaratát érvényesítse, mely a mai Angliában az államnak igazi politikai

¹ L. fentebb 35. l.

souverainje: a választók többségéét; népszerű, de nem egészen szabatos kifejezéssel: a nemzetét.

E ponton mutatkozik teljes jelentőségében az a különbség, melyet már kiemeltünk:¹ a „jogi“ és a „politikai“ souverainitás közötti különbség. Tisztán jogi szempontból a parlament a brit birodalomnak korlátlan souverainje, mert a parlament törvényei az angol terület minden bíróságát kötelezik, és nincs a törvénnyel ellenkező erkölcsi vagy jogi szabály, mely e birodalom valamely bíróságát kötelezné. De bár a parlament jogilag a legfelső törvényhozó, mégis megköveteli a képviseleti rendszer, hogy a törvényhozó a politikai souverainnek, a választók összeségének, vagyis a nemzetnek akaratát képviselje azaz juttassa érvényre. Már általános szempontból nyilvánvaló, hogy a törvényhozás különböző részeinek oly szabályok szerint kell eljárniok, melyek összhangot biztosítanak a törvényhozó souverain tevékenysége és a politikai souverain akarata között. Ha Anglia valódi uralkodója, politikai souverainje — miként hajdan — a király volna, a törvényhozást kétféleképen lehetne a király akarata szerint gyakorolni. Hozhatná a törvényeket a korona maga, nyilatkozatok, rendeletek útján, vagy pedig megengedhetné valamely testületnek, pl. valami államtanácsnak vagy magának a parlamentnek, hogy a korona akaratához alkalmazkodva hozzon törvényeket. Az előbbi rendszer mellett alkotmányos egyezményeknek nem volna terük, de szükség sem volna rájuk. A második rendszer mellett a törvényhozó-testületnek okvetlenül bizonyos szabályokhoz kellene alkalmazkodnia, nehogy a törvényhozás tényei ellentétbe jus-

¹ L. fentebb 67. s k. ll.

sanak a korona akaratával. Anglia tényleges souverainje ma a választók összesége. Oly testület az, mely maga nem hoz törvényeket, természeténél fogva alig is hozhat, és mely — főkép történeti okokból — egy elméletileg korlátlan törvényhozást alkotott. Ezen állapotnak természetes következménye, hogy a törvényhozás eljárását, melyet *ex hypothesi* nem szabályozhatnak törvények, oly megállapodások irányozzák, melyek a parlament és a nemzet akarata közötti egyetértést biztosítják. És ez tényleg így is van. Az alkotmányos egyezmények oly szokásokból állanak, melyeket — bárhonnan erednek történetileg — ma azért tartunk fen, hogy az alsóháznak és a választott alsóház útján végső sorban a nemzetnek fensősége biztosítva legyen. Alkotmányos erkölcsainknek mai kódexe közvetve ugyan, de biztosítja azt, a mit más országokban „népsouverainitás“-nak neveznek.

Ki fog tűnni e tételnek igazsága, ha e kódex főrendelkezései közül egy-kettőnek gyakorlati értékét vizsgáljuk.

Az a szabály, hogy a korona jogait miniszterek útján kell gyakorolni, kik a parlament valamelyik házának tagjai és kik „az alsóház bizalmát bírják“, gyakorlatilag azt jelenti, hogy a kormányt tényleg, bár közvetve, a törvényhozás választott része nevezi ki; hogy továbbá a korona és a miniszterium teljesíteni tartoznak az alsóház akaratát vagy legalább ellene nem szabad tenniök. Minthogy pedig a képviselet nem egyéb, mint a képviselő-testület vagyis az alsóház akaratának azonossága a nemzeti akarral: ebből következik, hogy az olyan szabály, mely a kormány kinevezését és ellenőrzését az alsóház kezeibe adja, tényleg a nemzet kezébe teszi le a

végrehajtó hatalom kirendelését és végső ellenőrzését. Ugyanez áll azon megállapodásról vagy szokásról, mely elvárja a főrendiháztól, hogy komoly politikai nézeteltérés esetében bizonyos ponton engedjen a képviselőháznak, mert ez a nemzet szilárd elhatározásának ad kifejezést; hasonlóképen azon szokásról, mely újabb keletű, de lényeges tétele a mai erkölcstannak, hogy ugyanis az esetben, ha a főrendek semmikép sem nyugodnak bele az alsóház elhatározásába, a korona új főrendek kinevezése útján megtöri a felsőház ellenállását.¹ Azt lehetne kérdezni: hogy hol van az a „pont“, melyen a lordok összehittközés esetén engedni tartoznak, vagy a hol a korona új főrendeket nevez ki? A kérdés fontos, mert a felelet jól megvilágítja egyezményi kódexünk rendelkezéseinek természetét és célját. A válasz pedig az, hogy a lordok akkor tartoznak engedni és a korona akkor köteles közbelépni, midőn bármely körülmény mutatja, hogy a szóban levő ügyben az alsóház a nemzet szilárd elhatározását képviseli. E megoldás helyessége alig lehet kétséges; már pedig annak elismerése, hogy a választók komoly elhatározása dönt, magában foglalja annak elismerését is, hogy a főrendiház és a korona működésére vonatkozó egyezmények csakugyan azok, a miknek mi felfogjuk: oly szabályok, melyeknek célja a valódi politikai souverainnek, a választók összeségének végső fensőségét biztosítani.²

A parlament feloszlatására vonatkozó szabá-

¹ Hearn tagadja ily szabály vagy egyezmény létezését, de nézetem szerint nem elégséges okokból. L. Hearn, *Government of England* (2. kiad.) 178. l.

² V. ö. Bagehot, *English Constitution*, 25—27. ll.

lyok. — Hogy mi az egyezmények egy igen nagy részének valódi értelme, arra a legmeglepőbb bizonyíték egy különös eset, mely első tekintetre kivételnek látszik lenni az alkotmányos erkölcsiség általános elvei alól. A miniszteriumnak, ha az alsóházban kisebbségben marad, egy általánosan elfogadott elmélet szerint joga van a parlament feloszlatását kívánni. Másrészt kétségtelenül vannak a viszonyoknak bizonyos alakulatai, melyek mellett a koronának joga van a parlamentben többségben levő miniszteriumot is elbocsátani és az azt támogató parlamentet feloszlatni. Szóval, a feloszlatás felségjogát alkotmányszerűen úgy is lehet gyakorolni, hogy meghiúsul a képviselőtestületnek, köznyelven „a nép parlamenti házá”-nak akarata. Ez első tekintetre azt látszik bizonyítani, hogy a felségjogot bizonyos esetekben úgy is lehetne használni, hogy a nemzet akarata meghiúsuljon. De tényleg ez egészen másként áll. Vannak esetek, mikor a korona az alsóház hatalmának rovására gyakorolhatja discretionarius hatalmát, sőt az alkotmányos praecedensek szerint annak rovására kell is gyakorolnia. De a ház ezen alkotmányszerű hatalom- és létvesztésének oka csak az lehet, hogy oly körülmény merült fel, melyből okszerűen lehet következtetni, hogy a ház nézete eltér a választókétól. A feloszlatás voltaképen felebbezés a jogi souveraintól a politikai souverainhez. A feloszlatásnak akkor van helye, ha a törvényhozás akarata más, vagy okszerűen másnak vélelmezhető, mint a nemzeté.

Az 1784. és 1834. évi feloszlatások. — Ezt az elméletet állapították meg az 1784. és 1834. évi híres viták. Mind a két esetben oly miniszteriumot bocsátott el a király, mely birta az alsóház bizalmát.

A feloszlatással mind a két esetben az országra történt hivatkozás. 1784-ban a hivatkozás Pitt és társainak győzelmével végződött, kiket a király az alsóház akarata ellen nevezett ki miniszterekké. 1834-ben a hivatkozás Peelnek és Wellingtonnak, kik szintén az alsóház ellenére lettek miniszterek, épp oly határozott vereségére vezetett. A reánk nézve fontos tanulság ebből az, hogy e küzdelmek mind a két esetben azon szabály érvényét bizonyítják, hogy utolsó sorban a politikai souverain vagyis a nemzet ítélete határozza meg, hogy van-e a kabinetnek joga, vagy (a mi a politikában majdnem ugyanaz) hatalma, hivatalban maradni.

Nagy viták folytak úgy szóval, mint irodalmilag arról a kérdésről, hogy az 1784-iki vagy az 1834-iki feloszlatus alkotmányos volt-e.¹ Bizonyos tekintetben a vita csak egy szó körül forog: az „alkotmányos“ szó értelme körül. Ha azt jelenti, hogy „törvényes“, akkor senki sem vonhatja kétségbe, hogy III. György és fia jogsértés nélkül feloszlathatták a parlamentet; ha azonban azt jelenti, hogy „szokásos“, akkor nem tagadhatni, hogy mind a két fejedelem igen szokatlan dolgot tett, midőn oly miniszteriumot bocsátott el, melynek az alsóházban többsége volt. Ha az „alkotmányos“ jelzővel azt fejezzük ki, hogy „az alkotmány alapelveivel megegyezően“, akkor III. György eljárását feltétlenül alkotmányosnak, vagyis olyannak kell tekintenünk, a mely az alkotmány elveivel, a mint azokat ma értjük, megegyezett. Ő azon nézetten volt, hogy a nemzet nem helyesli az alsóház politi-

¹ L. Függelék VII. jegyzet: „Az alkotmányellenes törvény értelme“.

káját. Igaza volt. A mai constitutionalismus szerint az alsóház hatalmának forrása az, hogy a nemzet akarátát képviseli; a feloszlatás főczélja pedig megtudni, hogy a parlament akarata egyezik-e a nemzetével. III. György tehát a feloszlatás felségjogát valódi rendeltetése szerint gyakorolta, s így eljárása, a mennyiben a feloszlatás van szóban, szigorúan alkotmányos volt. De kétséges, vajjon 1784-ben, az akkor uralkodott elmélettel szemben, a király eljárása nem volt-e újítás, habár helyes újítás. A ki a John Wilkes nevével kapcsolatos kérdéseket vagy az Anglia és az amerikai gyarmatok közötti vitákat tanulmányozza, látni fogja, hogy III. György és államférfiainak túlnyomó része 1784-ig oly nézetet képviseltek a parlamenti souverainitásról, mely szerint a parlament volt a szó szoros értelmében vett souverain hatalom. Ezen elméletet vallotta Fox nemcsak ifjúkorában, mint tory, hanem később is, mint whig. Chathamnek és fiának nagysága abban állott, hogy belátták, miszerint a korona, a „forradalmi családok“, sőt maga a parlament mögött is az áll, a mit Chatham a „nagy közönség“-nek nevezett s a mit ma nemzetnek nevezünk; hogy továbbá a parlament hatalmának forrása a nemzeti akarát. 1784-ban a pillanatnyi viszonyok Chatham és Pitt álláspontjának elfogadására készítették III. Györgyöt. Meglepő volt, hogy a parlament souverainitásával szemben, melynek mindig buzgó védője volt, ama népsouverainitásra hivatkozott, melytől mindig irtózott. Hogy ez a hivatkozás alkotmányos vagy forradalmi tény volt-e, ma kevésbé fontos; de határozottan el van ismervé általa mai alkotmányunknak azon alapelve, hogy politikai értelemben nem a parlament, hanem a nemzet a legfelső

állami hatalom. Azért Burke, ki egész életében ellenzte a demokratikus újítást, a maga szempontjából következetesen panaszkolt az u. n. bűnös feloszlást; sokkal kevésbé következetesen Fox, ki politikai hitvallásában a parlament feltétlen souverainitásának tanaiba belevegyítette a népsouverainitásnak amazzal össze nem férő elméletét.

IV. Vilmos eljárásáról nehéz határozottan szólni. Az 1834-iki feloszlítás alkotmányos szempontból hiba volt; ha egyáltalában menthető, csak az menti, hogy a király nézete szerint az alsóház nem képviselte a nemzet akaratát. Ez a nézet tévesnek bizonyult, de a tekintélyes kisebbség, melyet Peel kivivott és a whigek befolyásának gyors hanyatlása azt bizonyította, hogy bár a király tévesen ítélte meg a közérzületet, mégis okszerűen hihette, hogy a parlament megszűnt a népvélemény képviselője lenni. Ha immár alkotmányos joga a koronának, a parlamenttől a választókra hivatkozni, midőn az alsóház tényleg megszűnt a választókat képviselni: akkor nehéz azt vitatni, hogy a feloszlítás alkotmányellenessé válik már az által, hogy a megkérdezett választók képviselőik nézete mellett döntenek. Ha elismertetik, hogy a választótestület az államnak politikai souverainje: ebből természetesen következik, hogy nem lehet alkotmányellenes dolog a feloszlítás útján reá hivatkozni, feltéve, hogy észszerűen azt lehetett vélni, hogy a választók parlamenti megbízottai megszűntek akaratukat képviselni. Az 1834-iki feloszlításnak alkotmányossága tehát voltakeppen azon még vitás ténykérdésen fordul meg, hogy a király és tanácsadói alaposan vélhették-e, hogy a reformált képviselőház elvesztette a nemzet bizalmát. De bármiként is feleljenek erre

a történetírók: az 1784. és 1834. évi előzmények irányadó jelentőségűek; meghatározzák az elvet, mely szerint a feloszlítás felségjogát gyakorolni kell, és mutatják, hogy mai nap a parlament feloszlítására vonatkozó szabályok, miként a többi alkotmányos egyezmények, arra valók, hogy a választó-testületnek, mint az állam igazi souverainjének, végső fensősége biztosíttassék; más szóval: hogy az alkotmányos elvek érvénye a népsouverainitás alapelvének van alárendelve és ennek szolgálatában áll.

A feloszlítás joga és a parlamenti souverainitás közötti viszony. — A feloszlítási jog szüksége szoros kapcsolatban áll a parlamenti souverainitással. A hol, miként az Egyesült-Államokban, egyik törvényhozó-testület sem souverain hatalom, ott nélkülözhetni a feloszlítás jogát; az alkotmány gondoskodik arról, hogy életbevágó változtatás ne történhessék a népre való hivatkozás nélkül, s minthogy a törvényhozó-testületnek időszakonként való teljes vagy részleges megújítása a törvényhozás jellegét is folyton változtatja: bizonyos, hogy a törvényhozás nézete egészben véve egyezni fog a közvéleménnyel. A hol a parlament souverain, ott ezen összhang érdekében még további biztosítékre van szükség, ez pedig a feloszlítás joga, mely lehetővé teszi a koronának vagy a miniszteriumnak, hogy a törvényhozással szemben a nemzetre hivatkozassék. A biztosíték persze nem egészen teljes. Képzeltető, hogy a korona, a kabinet és a parlament oly újítást pártolnak, melyet a választók nem helyeselnek. A hétéves törvényt Angliában alig szavazták volna meg, az irlandi unióról szóló törvényt, mondják, az ir parlament sohasem fogadta volna el, ha ama jogi forradalmakhoz a válasz-

tókra való előzetes hivatkozás lett volna szükséges. Az amerikai constitutionalismus ez esetben is, mint mindig, merevebb az angolnál. Azonban a mai politikai élet viszonyai között a feloszlásra vonatkozó angol egyezmények közel olyan, talán épp olyan mértékben biztosítják a törvényhozás működése és a nép akarata közötti összhangot, mint az amerikai államok alkotmányaiban a törvényhozó hatalomra rótt korlátozások. Itt is, mint más esetekben, implícite benne foglaltatnak az angol politikai intézmények gyakorlatában azok az elvek, melyek az egyes amerikai államok alkotmányaiban, de magában a szövetségi alkotmányban is, kifejezetten meg vannak állapítva. A feloszlítás joga a népre való hivatkozás joga, tehát azon alkotmányos egyezmények tekintete alá esik, melyeknek rendeltetése, valamely módon összhangot hozni létre a jogi és a politikai souverain hatalom között.

TIZENÖTÖDIK FEJEZET.

Sanctiók, melyek alatt az alkotmányos egyezmények érvényesülnek,

A megoldandó kérdés. — Milyen sanctiók biztosítják az alkotmányos egyezmények megtartását?

Ez a legnehezebb elméleti kérdés, mely alkotmányjogunk tanulmányozása közben felmerül. Gondoljunk Paley mondására, mely szerint sokszor nehezebb az emberekkel megértetni, hogy nehézség előtt állanak, mint e tudat mellett a megoldást megmagyarázni nekik, és hogy első kötelességünk a panaszolt nehézség természetével tisztába jönni.

Tudjuk, hogy az alkotmányos egyezmények nem törvények, vagyis nem oly szabályok, melyek birói úton érvényesíthetők. Ha a miniszterelnök az alsóház helytelenítő szavazata után is hivatalban maradna; ha (mint annak idején lord Palmerston) feloszlatná a parlamentet vagyis, szabatosan szólva, a koronától kieszközölné a feloszlatást; ha azonban (nem úgy, mint Palmerston) az újonnan választott háztól is helytelenítő határozatot venne és mégis a kormányon maradna: az ilyen miniszter kétségen kívül alkotmányellenesen cselekednék, de nincs bíróság, mely eljárását számon kérhetné. Vagy vegyük azon esetet, hogy a két ház elfogad egy fontos törvényjavaslatot, de a királyné megtagadja a szentesítést, köznyelven szólva: „vetó“-ját gyakorolja ellene. Ez szokásainknak súlyos megsértése

volna, de az angol jog nem ismer eljárást, melylyel ez az ügy a bíró elé volna vihető. Nézzünk más példát. A parlament egy éven túl nem hivatik egybe. Ez bizonyára fölötte alkotmányellenes eljárás volna, de nincs bíróság, mely előtt panaszolni lehetne.¹ És az alkotmány egyezményes szabályairól, bár nem törvények, mégis azt mondják, hogy majdnem épp oly kötelezők, mint a törvények. Oly tiszteletben részesülnek vagy látszanak részesülni, mint a törvény-végzemények, sőt néha nagyobb tiszteletben. A kérdés az: micsoda erő parancsol engedelmességet az oly szabályoknak, melyek nem támaszkodhatnak a bíróságok kényszerítő hatalmára?

Részben való felelet; az alkotmányos egyezményeket sokszor nem tartják meg. — A probléma nehézségeit nem lehet teljesen eltávolítani, de némileg könnyíti feladatunkat az a tény, hogy az alkotmányos egyezmények állandó megtartása maga is többé-kevésbé csak feltevés. Egyezményi kódexünk egyes intézkedéseit gyakran megszegik. Van eset, hogy a miniszter nem akar lemondani, bár az ellenzék azt vitatja, hogy az alkotmány szerint lemondásnak van helye. Még csak néhány év előtt azt állította az akkori ellenzék, ha nem is meggyőzően, de igen plausibilis érveléssel, hogy a miniszterium megsértette a Bill of Rights egy rendeletét. 1784-ben az alsóház nemcsak érveléssel, hanem ismételt szavazásokkal nyilvánította ki azon nézetét, hogy Pitt több alkotmányos szabályt megszegett, s 1834-ben a whigek

¹ 4 Edward III. c. 14; 16 Car. II. c. 1; Will. & Mary, Sess. 2, c. 2. V. ö. az eltörölt 16 Car. I. c. 1 törvényt, mely a parlament egybehívását törvényben akarta szabályozni.

hasonló vádakkal léptek fel Wellington és Peel ellen. A ki Hansard tudósításait kutatja, könnyen fog találni más eseteket is, a melyekben régi érvényű, híres alkotmányelvek hiusultak meg. Az alkotmányos egyezmények kötelező erejének bizonytalanságát eltakarja egy járatos phrasis, mely sikeres megsértésüket annak bizonyítékául veszi, hogy az illető szabály nem része az alkotmánynak. Ha valamely szokásnak vagy szabálynak figyelmen kívül hagyása azt bizonyítaná, hogy ama szokás vagy szabály nem része politikai erkölcsünknek, ebből az következne, hogy az igazi alkotmányos szabályt sohasem szegjük meg.

A nemzeti akarathoz való alkalmazkodás elvét mindig megtartják. — Ha azonban közéletünk egyes megállapodásai vagy szabályai tekintetében csak feltevés is az, hogy kötelezők: mégis van bizonyos értelme annak az állításnak, hogy majdnem törvényerejűek. Egyes alkotmányos egyezmények szigorúan megtartatnak. A parlamentet például évről-évre oly rendesen hívják össze, mintha valóságos törvény parancsolná. Még fontosabb, hogy bár egyes megállapodásoknak kötelező ereje kétséges, sem a korona, sem szolgálóinak valamelyike sohasem tagadja meg az engedelmességet ama nagy elvtől, melyet, a mint láttuk, az alkotmány összes egyezményes szabályai uralnak: hogy ugyanis az ország ügyeit az alsóház akaratával vagyis végső sorban a nemzetnek az alsóház által képviselt akaratával egyezően kell vezetni. Ez a szabály nem törvény; nincs törvénytárunkban vagy a common-law szabályai között; rendes bíróság előtt nem lehet érvényesíteni. Miért van tehát ennek az elvnek és vele szoros kapcsolatban álló némely más egyezménynek és megállapodásnak törvényereje?

Ez legegyszerűbb alakjában a kérdés, melylyel foglalkoznunk kell. Megoldása fölötté szükséges. Sok tekintélyes író azonban alig ismeri fel a nehézséget egész nagyságában, főképen azért nem, mert nem jogi oldaláról veszik szemügyre az alkotmányt. Vagy egészen mellőzik a kérdést, vagy pedig megnyugodnak egy-két olyan válaszban, melyeknek mindegyikében van ugyan némi igazság, de melyeknek egyike sem szünteti meg az olyan kérdezőnek kétségeit, ki nem éri be üres szavú felelettel.

Elégtelen válaszok. Miniszteri felelősség. —

Az egyik, inkább odavetett, mintsem részletesen formulázott megoldás az, hogy az alkotmányos egyezmények megtartásának végső kényszereszköze a miniszterek feleletre vonása (impeachment).

Ha e nézet állana, akkor először is a szóban levő egyezmények nem „megállapodások”, hanem a szó legvalódibb értelmében vett „törvények” volnának, melyeknek minden sajátyszerűsége abban állana, hogy megsértésüket rendkívüli bíróság, a parlament főbíró-sága (High Court of Parliament) büntetné. De ha el is kell ismernünk ama nagyfontosságú tényt, hogy az alkotmány megtartásának szokását eredetileg az impeachment szülte és biztosította, mégis lehetetlen elképzelni, hogy egy mai államférfiú magatartására a börtöntől és a verpadtól való félelem számbavehető befolyást gyakorolna. Több mint száz év óta nem fordult elő alkotmánysértés miatti impeachment (jelenlegi feladatunk szempontjából mellőznünk kell az olyan eseteket, a melyenekért Lord Macclesfield, Warren Hastings és Lord Melville perbe fogattak). Azon eljárás, mely állítólag biztositaná, hogy Gladstone vagy Salisbury lemondanak, ha végleg leszavaztatnának,

ma elavult. Azt a fegyvert, melylyel hajdan a szabadság elleni támadásokat visszaverték, ma már a rozsdamarja, félre van téve az alkotmány régiségei közé és valószínű, hogy többé nem is vonjuk ki hüvelyéből. Az impeachment-nek, mint az alkotmányos erkölcsösség egyik kényszereszközének, mindig volt egy nagy fogyatéka. Használatának lehetősége a politikai gyakorlatnak egy súlyos megsértésére szolgálhatott alkalmul, talán ösztönzött is reá. Az a miniszter, a ki fél az impeachmenttől, természetesen azt fogja tanácsolni a koronának, hogy ne hívja össze a parlamentet, perének egyedüli bíróját. Bizonyos *contradictio in adjecto* van ama tételben, hogy a miniszter az impeachmenttől való félelemből a parlament egybehívását tartozik tanácsolni. Ha a parlamenti fenytéktől való félelem volna az alkotmány megsértésének egyedüli akadály, úgy egy merész pártvezér ma is azt tanácsolná, a mire régente volt eset: hogy ne hívassék össze a parlament.

A közvélemény hatalma. — Kérdésünkre a második, járatos felelet az, hogy az alkotmány egyezményes rendeleteit a közvélemény hatalma biztosítja.

Kétségtelen, hogy ez bizonyos értelemben igaz. A nemzet elvárja, hogy a parlament évente egybehívassék és hogy a képviselőház bizalmát veszített miniszter hagyja el hivatalát. Nincs miniszter, kinek eszeágában volna e várakozásnak meg nem felelni. Igaz tehát, hogy a közvélemény teszi hatályossá közéletünknek bizonyos elfogadott szabályait. De a válasz mégis hiányos, mert nem sokkal több, mint a megoldandó problémának újból való feltétele. A kérdés ugyanis tulajdonképen az: honnan van, hogy a közvélemény, legalább látszólag, elégséges az alkot-

mányos egyezmények hatályosítására? Már pedig erre a kérdésre nem lehet azzal felelni, hogy a közvélemény teszi az egyezményeket hatályosakká. Naponta látjuk ugyanis az olyan életszabályok megsértését, melyeket a közvélemény teljes erejével támogat. A közvélemény követeli az ígéret teljesítését, elítéli a büntettet; de a nemzetnek az a megállapodott nézete, hogy az ígéretet meg kell tartani, nem akadályozza a kereskedők bukásait, és a vérontástól való általános borzadás nem szünteti meg a gyilkosságokat. Igaz, hogy a közvélemény bizonyos fokig korlátozza a rendetlenséget és a criminalitást, de a közvélemény hatását itt a törvény és végső sorban az állam physikai hatalma segíti elő. A rendőrségtől támogatott közvéleménynek e csekély hatalma alig teszi érthetővé, hogy miképen tud az oly szabályoknak érvényt szerezni, a melyeknek megsértését biróilag megtorolni nem lehet. Azon állítás, hogy az alkotmányos megállapodásoknak egyedül a közvélemény helyeslése ad kényszerítő erőt, hasonlít ama rokon tételhez, hogy a nemzetközi jog egyezményeit egyedül az erkölcsi erő tartja hatályban. Nehány ábrándozó kivételével minden ember tudja, hogy a nemzetközi erkölcsök megtartását legnagyobbbrészt nem az erkölcsi erőnek, hanem a hadsereg és a tengerészet alakjában jelentkező physikai erőnek köszönjük, mely a közvélemény kívánalmait gyakran támogatja. Nehéz elzárkózni azon feltevéstől, hogy az alkotmányos egyezményeket, legalább Angliában, a közhelyeslésen kívül, vagy ezen felül, még valami más is támogatja vagy kényszeríti ki.

A helyes megoldás. Az egyezményeket a jog hatalma emeli érvényre. — De mi ez a „valami“?

Válaszom az, hogy nem egyéb, mint a jog hatalma. Az impeachmenttől való félelem talán megalapította, a közvélemény befolyása pedig bizonyára erősítette a politikai erkölcsstan uralkodó szabályait; de a sanctio, mely a legvakmerőbb politikai kalandort is az alkotmány alapelveinek és az ezeket magukban foglaló egyezményeknek megtartására kényszeríti, abban áll, hogy megszegésük csaknem mulhatatlanul összeütközést szül az országos joggal és a bíróságokkal.

Ez kérdéseinkre a helyes felelet, mely azonban magyarázatot és igazolást kíván.

Magyarázat. — Nehány vitán kívüli alkotmány-szabály megsértésének szükséges jogi következményei legjobban fogják megmutatni, hogy mit jelent az a tétel, hogy az alkotmány elfogadott szabályait a közönséges jog támogatja és hogy mily alapokon nyugszik e tétel.

A parlament évenkénti ülései. — Nincs kétségtelenebb szabály, mint az, hogy a parlamentet évenként egyszer össze kell hívni. Ez a szabály, a mint már jeleztük, nem a közönséges jogból származik és nem alapszik törvényen. Tegyük fel már most, hogy a parlament úgy napoltatik el, hogy Westminster két évig nem lát országgyűlést. Ez határozott megszegése volna az alkotmányos gyakorlatnak vagy egyezménynek, de nem jogsértés. De mi volna a következménye? Általánosságban az, hogy a miniszterium, mely napjainkban az alkotmány e megsértését túrné, valamint mindazok, kik e miniszteriummal hivatali kapcsolatban vannak, összeütközésbe jutnának a köztörvénnyel.

Rögtön látni fogjuk, hogy ez így van.

Először is hatályát vesztené a Mutiny Act és ezzel

megszünnék a hadsereggel való rendelkezés lehetősége. Vagy el kellene bocsátani a katonaságot, a mi a jog és rend fentartását tenné lehetetlenné, vagy pedig törvényes felhatalmazás nélkül kellene együtt tartani a hadsereget és gyakorolni fölötte a fegyelmi jogot. Az utóbbi alternatíva esetén mindenki, a ki a hadsereggel rendelkezik, a főparancsnoktól lefelé, sőt minden katona, ki feljebbvalói parancsait teljesíti, abba a helyzetbe kerülne, hogy naponta követne el vagy hagyna jóvá oly tetteket, melyekért mint bűntevő a vádlottak padjára kerülhet. Másod sorban az történnék, hogy bár a legtöbb illeték tovább is befolyyna a kincstárba, az adók nagy részére nézve megszünnék a fizetés kötelezettsége, azok törvényesen nem volnának beszédhetők; minden tisztviselő, ki mint adószedő működne közre, keresetnek vagy vádnak tenné ki magát. De még a befolyó jövedelmek sem volnának törvényesen a kormányzat céljaira fordíthatók. A miniszterium, tételes törvények megszegése nélkül, alig férhetne a jövedelmekhez, ez pedig birói eljárást háraitana reá. Tegyük azonban, hogy a miniszterium kész a törvénnyel dacolni. Még e bűnös elhatározása sem tenné lehetővé szándékát, mert nem kaphatná kézhez a pénzeket sok más ember egyetértése és segítségével nélkül, kiknek egy része tisztviselő ugyan, de más része (pl. a főszámvavó, az angol bank igazgatósága) nincs semmi kapcsolatban a kormánynyal. Ne feledjük, hogy a kormány vagy a korona ama tisztviselőket nem mentesíthetné a törvényes felelősségtől, s ha például a főparancsnok vagy egy ezredes kárhatalommal támogatná a kormány politikáját, a bíróságoktól támogatott ellentállásra lehetne elkészülve.

Mert a jog — ezt nem szabad szem elől tévesztünk — kétféleképp működik: bírsággal és büntetéssel sújtja a törvényszegést és — a mi épp oly lényeges — feljogosítja a törvénytisztelő polgárokat, hogy a törvénytelen parancsnak ne engedelmeskedjenek. Joggá teszi a passiv ellentállást. E törvényes ellentállás hathatóságát nagyban fokozza az, hogy Angliában nincs a francia „droit administratif“-hez¹ hasonló intézmény vagy oly nagy kormányhatalom, a milyen a continentalis államokban általános. Mindennek eredménye az, hogy kormány, mely a parlament évi összehívását mellőzné, még saját tisztviselőinek engedelmességéről sem volna biztos, s ha csak nincs egyenesen elszánva az ország világos jogát megsérteni, nemcsak ellentállással találkozónék, de tehetetlen is volna.

Ama szabály tehát, hogy a parlamentnek évenként ülnie kell, bár szorosan véve nem jog, hanem csak alkotmányos egyezmény, mely biróilag nem érvényesíthető, mégis oly megállapodásnak bizonyul, melyet nem lehet figyelmen kívül hagyni a nélkül, hogy száz meg száz ember, kiknek nagy részéhez nem fér semmi kormánybefolyás, köztörvényi úton üldözhető világos jogsértésekbe ne keverednék. Ezen alkotmányos egyezmény tehát tényleg az országos jogon alapszik és ez által van biztosítva.

Igaz, hogy ez kiválóan tiszta eset. Bőven foglalkoztam vele egyrészt azért, mert igen világos példát szolgáltat, másrészt azért, mert teljes megértése megnyitja utunkat azon elvhez, melyen az alkotmányos egyezmények kényszerítő ereje alapszik.

¹ L. fentebb a XII. fejezetet.

Az alsóház bizalmát vesztett miniszterium lemondása. — Be fogjuk ezt látni, ha vizsgáljuk, mi következménye van annak, ha a kormány az alkotmányos elkölcstan egyik legtisztábban egyezményi szabályától, attól tagadja meg az engedelmességet, hogy az alsóház bizalmát vesztett miniszterium lemondani köteles. Tegyük fel, hogy az ilyen megrovott miniszterium úgy tenne, mint Pitt 1783-ban és a ház bizalmatlansági határozata ellenére is megtartaná hivatalát. Ez bizonyára „prima facie” megsértése volna az alkotmányos erkölcsöknek. Világos, hogy minek kell ily esetben történni. Ha a miniszterium alkotmányos uton akar maradni, ki kell jelentenie, hogy a választókra akar hivatkozni, és a ház valószínűleg maga is támogatná a feloszlatást. Így el volna kerülve minden jogsértés, de csak azért, mert a miniszterium eljárása nem sértené az alkotmányos szokásokat. Az alkotmánynak valódi szabálya ugyanis — tudjuk — nem úgy szól, hogy a bizalmatlanságban részesült miniszterium nem tarthatja meg hivatalát, hanem úgy, hogy a miniszterium ily körülmények között nem maradhat hivatalban, hacsak az országra való hivatkozás útján oly alsóházat nem sikerül választatnia, mely a kormányt támogatja. Tegyük fel azonban, hogy a felhozott esetben a miniszterium vagy nem ajánlja a parlament feloszlatását, vagy feloszlatván a parlamentet, az újonnan választott képviselőház bizalmatlansági szavazata után sem mond le. Ez a napnál világosabb megsértése volna az alkotmányos megállapodásnak; de az is világos, hogy a ház kezében volna kényszeríteni a miniszteriumot, hogy vagy tartsa meg az alkotmányt vagy sértse meg a jogot. Eljönne a Mutiny Act vagy az appropriationalis törvény megszavazásának ideje,

s ha a ház e törvények valamelyikének elfogadását megtagadná, ezzel a miniszteriumot ugyanazon megoldhatatlan bonyodalmakba keverné, melyekkel — a mint kimutattam — a parlamentnek éven túl egybe nem hívása jár. Egy tisztán egyezményes szabálynak, az angol jog elméletében teljesen ismeretlen, sőt azzal ellenkező elvnek megszegése tehát végső sorban az ország világos törvényével való összeütközést hárítaná az egyezmény megsértőire. Joggal mondhatjuk tehát, hogy az erő, mely az alkotmányos erkölcsiség tiszteltetésben tartását végső sorban kikényszeríti, nem egyéb, mint magának a jognak ereje. Az alkotmányos egyezmények nem törvények; de a mennyiben tényleg kötelező erejük van, ezt a sanctiót azon tényből merítik, hogy a ki megszegi őket, végül kénytelen a jogot is megszegni s a jogsértés büntetéseit vonja magára.

Kifogások. — Érdemes néhány olyan ellenvetéssel foglalkoznunk, melyek azon tétel ellen, hogy az alkotmányos erkölcsiség kötelező ereje magából a jogból származik, többé-kevésbbé alaposan felhozhatók.

A jogot megdöntheti az erőszak. — Azt szokták felhozni, hogy a kormány erőszakos államcsínyt követhet el és daczolhat a joggal.

Ez igaz ugyan, de egészen közömbös dolog. Nincs alkotmány, mely feltétlenül biztosítva volna a forradalom vagy a „coup d'état“ ellen; de az a tény, hogy az erőszak daczolhat a joggal, nem érinti vagy erőtlenné teszi azt a tételt, hogy az alkotmányos egyezmények a jogon alapszanak. Természetes azonban, hogy nem erősebbek magánál a jognál, s az olyan miniszter, a ki tiporja a jogot, miként 1851-ben a francia elnök, felforgathatná az alkotmányt is. Az itt

előadott elmélet csak azt vitatja, hogy ha az alkotmányos egyezményeknek majdnem törvényerejük van, ez az erejük onnan származik, hogy jogsértés nélkül nem lehet őket megszegni. Senki sem akarja bizonyítani azt, a mi nem bizonyítható, hogy a joggal nem lehet dacolni vagy az alkotmányt nem lehet megdönteni.

Meg kell továbbá jegyeznünk, hogy a parlament elismert souverainitása is távol tartja az alkotmány erőszakos megtámadását. A forradalmárok és összeesküvők rendszeren azt hiszik, hogy a nemzet többsége támogatja őket, s ha vállalkozásuk sikerül, a hitük rendszerint alaposnak is bizonyul. De ha valamely párt, legyen az bármennyire felforgató vagy reactionarius, a nép rokonszenvére számíthat, az a mai Angliában a parlamenti többség kivívásával elérheti mindazt, a mit egy sikeres forradalom útján szerezhethet. Ha az országban reactionarius vagy forradalmi szellem uralkodik, a parlament kikényszerítheti a megfelelő politikát, a nélkül hogy erőszakra volna szüksége. A XVII. század elnyomó törvényhozása és a toryknak a forradalom kitörésétől III. György uralkodásának végéig folytatott forradalomellenes legislációja megmentették az alkotmányt a megtámadástól. A szellem változása szükségtelenné tette az alak megváltoztatását; az alkotmány hajlékonysága bebizonyította erejét.

A parlament sohasem tagadta meg a Mutiny Act elfogadását. — Némi joggal lehetne kérdezni, hogy ha a politikai erkölcsiség megóvása tényleg a parlament azon jogán alapszik, hogy megtagadhatja a Mutiny Act és ehhez hasonló, a rend fentartásához, sőt a társadalom fennállásához szükséges

törvények megszavazását: hogyan van az, hogy nem akadt angol parlament, mely az alkotmány iránti engedelmesség kikényszerítésének e végső eszközéhez folyamodott volna?

A helyes felelet erre az, hogy a legfontosabb és leglényegesebb alkotmányszabály, a parlament évenkénti egybehívása, a parlamentnek minden hozzájárulása nélkül biztosítva van az által, hogy a Mutiny Act csak időre szól. A parlamentnek az a hatalma, hogy e törvény meghosszításának elutasításával akaratát mindig keresztülviheti, oly hathatós, hogy pusztalétezése szükségtelenné tette használatát. Az 1689-iki forradalom óta tényleg nem volt miniszterium, mely dacolni mert volna az alsóházzal, a nélkül hogy az országban bízhatott vagyis oly ház választására számíthatott volna, mely támogatja a kormány politikáját. Ehhez járul, hogy ama ritka esetekben, melyekben a miniszter a házzal szembeszállt, ott mindig fenyegetőzés történt a Mutiny Act megtagadásával, sőt az komolyan tervben is volt. Pittnek a coalitio fölötti győzelmére hivatkoznak annak bizonyítékául, hogy a parlament nem tagadhatja meg az adókat és a hadsereg fegyelemben tartására szükséges törvényt. De a ki a nagy coalitionalis „esetet” gondosan vizsgálja, látni fogja, hogy az nem támogatja a tételt, a mely mellett idézik. Fox és társai azzal fenyegetőztek, és e szándékukat ki is akarták vinni, hogy a végletekig mennek az alsóház jogainak használatával. Tervükről csak azért mondtak le, mert végre is belátták, hogy a ház többsége nem képviseli az ország többségének akaratát. A „vezéreset” tehát csak azt bizonyítja, hogy a kabinet, ha a korona bizalmát bírja s ennél fogva módjában van

a parlamentet feloszlatni, ellenállhat az olyan háznak, melyet a választók nem támogatnak. És ezzel visszajutottunk a mai constitutionalismus alapelvéhez: ahhoz, hogy a parlament jogi souverainitása alá van rendelve a nemzet politikai souverainitásának. Ezt a tételt állapították meg valósággal az 1784-iki események. Pitt felforgatta az alkotmányos szokásokat, mert ragaszkodott az alkotmány elveihez. Hatalmának és hírnevének minden sérelme nélkül megszeghette az alkotmányos megállapodásokat; valószínű, hogy büntetlenül szeghette volna meg magát a törvényt is. Mert ha a coalitio a végletekig ment volna jogainak használatával, az 1784-iki új parlament valószínűleg megszavazta volna az indemnitást azon a czímen, hogy az elkövetett törvénytelenégeket igazolta vagy mentette egy népszerűtlen fractiónak az a törekvése, hogy leszorítson egy oly minisztert, ki a korona, a főrendek és a nemzet bizalmát bírta. De bármikép álljon ez a kérdés: a Pitt és Fox közötti híres összetűzés nem igazolja azon felfogást, hogy az országtól támogatott alsóház nem kényszerítheti ki az alkotmányos erkölcsiséget az által, hogy az ennek elveit megtagadó minisztert a lemondás vagy a forradalom alternativája elé álltjia.¹

Másodrendű kérdések. — Az alkotmányos egyezmények és az országos jog közötti valódi viszonynak felismerése több oly másodrendű kérdést is megfejt,

¹ Az sem áll, hogy a mai államférfiak nem ismerik el az adómegtagadás eszméjét. 1868-ban ily megtagadással történt fenyegetőzés a végből, hogy a parlament előbb feloszlattassék; 1886-ban az adók teljes biztosítása előtt oszlatták fel a parlamentet és az adók csak korlátolt időre szavaztattak meg.

melyek nagy nehézséget okoztak a buvároknak és a kommentátoroknak.

Miért ment ki a gyakorlatból az impeachment?

— Mikép történt, hogy a parlament tekintélyét ki-erőszakoló régi eszközök, milyen az impeachment, az adók alakszerű megtagadása stb. kimentek a gyakorlatból?

A felelet az, hogy az egész mai alkotmányosság uralkodó elve, a parlamentben nyilvánuló nemzeti akarat iránti engedelmesség, oly szoros kapcsolatban áll az országos joggal, hogy az a köztörvény megsértése nélkül alig szeghető meg. Így történt, hogy a nemzet határozott akaratának kikényszerítéséhez szükséges régi eszközök feleslegesek lettek és kimentek a használatból. Hogy nincsenek teljesen eltörölve, ennek oka egyrészt az angol nép conservatív természete, másrészt azon bölcs megfontolás, hogy mégis fordulhat elő büntett, mely a közönséges jog szerint nem részesülhet a kellő megtorlásban, melyre nézve tehát czélszerű lehet a parlamenti főbiróság előtti eljárás.

Miért változandók az alkotmányos egyezmények? — Honnan van az, hogy az alkotmányos megállapodásokban a határozatlanság és az ingatagság sajátyszerű jellemvonása található fel?

Honnan van, — hogy tüzetes példákat hozzunk fel e határozatlanságra — hogy senki sem tudja teljes szabatsósággal megmondani, mily körülmények között tartozik a miniszter visszalépni? Miért nem tudja senki tüzetesen megjelölni a pontot, a melyen a főrendiház ellentállása az alsóházzal szemben az alkotmányt sérti? Honnan van, hogy a főrendek valaha a törvényhozást oly módon akaszthatták meg, mely ma az alkotmányos erkölcsöknek határozott megsértése volna? Miért nem

tudja senki pontosan megjelölni a határt, a meddig az uralkodó fejedelem jogszerű befolyást gyakorolhat az államügyek vitelére? Hogyan történt, hogy III. György, de még IV. György is, egészen más módon és más mértékben érvényesítette a közügyekben akaratát, sőt szeszélyét, mint a milyen személyes befolyást Victória királyné valaha csak meg is kísérelt?

Ezen és hasonló kérdésekre a felelet általában az, hogy az alkotmánynak egyik lényeges elve szerint az alsóház kijelentett akaratának, végső sorban pedig a parlament útján nyilvánuló nemzeti akaratnak, mindenki engedelmeskedni tartozik. A politikai erkölcsiség egyezményes kódexe — miként már kifejtettem — nem egyéb, mint ama szabályok összessége, melyek a fenti elv érvényét biztosítják. E szabályok közül némelyek, például a parlament évenkénti üléseit rendelő szabály, oly szoros kapcsolatban vannak a parlamenti vagyis a nemzeti tekintélylyel, hogy csak az fogja őket mellőzni, a ki a forradalomra kész. E szabályok a nemzeti helyeslés legkétségtelenebb bélyegét viselik magukon és megtartásukat biztosítja az a körülmény, hogy megsértésük vagy az abban való közreműködés majdnem közvetlenül a jog megszegését vonja maga után. Más alkotmányos szabályoknak a helyzete egészen más. Megtartásuk egy bizonyos fokig a parlament fensőségének biztosítására szolgál, de maguk e szabályok határozatlanok, és senki sem tudja, hogy a parlament és a nemzet mily terjedelemben kívánják megtartásukat; követésük tehát ingadozó és határozatlan.

Az alsóház bizalmának megvonása. — Így például az a szabály, hogy az alsóház bizalmát veszített miniszterium lemondani tartozik, egészen kétségtelen;

e szabály szellemének tartós megsértése teljesen összeférhetetlen a parlamenti kormányzattal s következményeiben az illető miniszteriumot világos törvényteleniségekbe sodorná. De ha azt kérdik, mily jelekből lehet felismerni, hogy a ház megvonta bizalmát a kormánytól; hogy például egy fontos kormányrendszabály helytelenítése vagy a miniszteri többség csekély volta maga után vonja-e, hogy a kormánynak le kell mondani: úgy e kérdésre nem lehet feltétlenül válaszolni.¹ Csak annyi bizonyos, hogy a kabinet, (természetesen a fentebb tárgyalt eset kivételével)² nem maradhat hivatalban, ha a ház kifejezte azon kívánságát, hogy vonuljon vissza. A miniszter vagy miniszterium tehát tartozik lelépni, ha a ház bizalmatlanságot szavazott neki. De százával vannak a parlament bizalmatlanságának oly jelei, melyekről kétséges, hogy kötelezővé teszik-e a miniszterium távozását vagy nem. A dolog lényege az, hogy a miniszterium engedelmeskedni tartozik a nemzetet képviselő háznak; de azt a kérdést, hogy a képviselőház valamely határozata közvetve azt a kívánságot fejezi-e ki, hogy a kabinet mondjon le, nem lehet elvi alapon megoldani. Egy egészen hasonló nehézség a mult században sokat foglalkoztatta az államférfiakat: hogy ugyanis hol van az a pont, melyen a miniszterium magát a királylyal szemben bizalomvesztettnek tartozik tekinteni. Newcastle herczegnek nevetséges erőlködései, hogy pénzügyminiszter maradhasson, bár Lord Bute kézzelfoghatóan megértette vele, hogy ideje

¹ L. Hearn, *Government of England*, ch. IX., a hol kísérlet történik annak meghatározására, hogy a miniszterium mily körülmények között maradhat hivatalban vagy tartozik távozni.

² L. fentebb 350. s k. II.

volna visszavonulnia, egészen olyanok voltak, mint ama méltatlan makacsság, melylyel utóbb egyes kabinetek, a ház bizalmatlansági nyilatkozatai daczára, hivatalukhoz ragaszkodtak. A míg a gazda egyenesen el nem bocsátja cselédjét, mindig vitás lehet, hogy magatartásával a cseléd felmondására czéloz-e. És ha sokszor nehéz meghatározni, hogy mi a parlament akarata, gyakran még nehezebb eldönteni, hogy mi a nemzetnek vagyis a választók többségének akarata.

Mikor köteles a főrendiház az alsóháznak engedni? — Azon általános szabály, hogy törvényhozási kérdésekben a főrendiház végre engedni tartozik az alsóháznak, a mai alkotmányos ethika legkétségtelenebb tételei közé tartozik. De ha azt kérdik, miképen kell meghatározni a pontot, melyen a főrendeknek engedniök kell, úgy erre távolról sem lehet szabatos választ adni, hacsak be nem érjük azon nagyon is tág felelettel, hogy akkor kell engedniök, mikor bizonyossá válik, hogy az alsóház a nemzet határozott akaratát képviseli. Ennek jelei ugyanis a körülmények szerint különbözők.

Ha a dolog lényegét megismertük, könnyű lesz egy olyan tárgyat is megértenünk, melylyel a járatos alkotmányelméletek csak nehezen boldogulnak: a mai kabinet viszonyát a főrendiházhoz. Kétségtelen, hogy körülbelül félszázad óta sokszor voltak kabinetjeink, melyek nem bírták a felsőház bizalmát s hogy mégis a főrendek komolyabb ellenzése nélkül érvényesítették a politikát, melyet a felsőház nem helyeselt. Az is bizonyos, hogy a főrendek, bár kénytelenek voltak sok oly javaslatot elfogadni, mely nem volt inyükre, mégis, változó mértékben ugyan, de gyakran, nagy befolyást gyakoroltak a törvényhozásra.

1834 és 1840 között a felsőház, Lord Lyndhurst vezetése alatt, sokszor sikerrel ellenzett oly miniszteri rendszabályokat, melyeket az alsóház elfogadott volt. A zsidók sok éven át nem lehettek tagjai a parlamentnek csupán azért, mert a lordok nem voltak hajlandók befogadni őket. E tények valódi okát abban fogjuk feltalálni, a mit a pártküzdelem csalárd retorikája mindig eltakart: hogy e kérdésekben a választók nem támogatták volna a kabinetnek a főrendiház ellenzésének megtörésére irányuló esetleges rendszabályait. Ha valamely kérdésben a választóknak szilárd az elhatározásuk, úgy az a miniszterelnök, ki valóban az alsóház szándékait képviseli, új főrendek kinevezésével mindig megfékezheti a felsőházat. Igaz, hogy oly országban, milyen Anglia, az ügyek ritkán fejlődnek ily végletekig. Az a tudat, hogy valamely hatalom létezik, rendesen feleslegessé teszi e hatalom használatát. Ez még a magánéletben is így van. A legtöbb ember per nélkül is megfizeti adósságát; de azért nem lehet okszerűen állítani, hogy a birói és a végrehajtási kényszer nagy hatással nincs az adósságok rendes fizetésére. A főrendek voltaképen azért nyugszanak meg oly rendszabályokban, melyeket nem helyeselnek, mert a mai alkotmány szerint a nemzetnek módjában áll, bár nehézkes eljárás útján, kieroszakolni, hogy a főrendek tiszteljék azt az egyezményes szabályt, mely szerint meghajolni kötelesek az alsóház határozatai előtt. Azonban maga a szabály tág, kötelező erejének terjedelme változó, mert a nemzet akarata nem mindig jut világos kifejezésre és ezen, valamint más tárgyakban, gyakran változó. A csendesség, melylyel a mai Anglia alkotmányos egyezményei működnek, itt is, mint gyak-

rabban, eltakarja előttünk azt az erőt, mely az alkotmány gépezetét mozgásban tartja; de hasznos felvilágosítást merithetünk e tárgyban az angol gyarmatok gyakorlatából. Arra, hogy mily módszert követhet valamely képviselőtestület a felsőház engedékenységeinek kieroszakolásában, kitűnő példát szolgáltat az 1878 és 1879-ben Victoriában a törvényhozás két háza között folyt küzdelem. Ott az alsóház úgy akarta kényszeríteni a felsőházat az ez által elutasított bizonyos rendszabályok elfogadására, hogy az elvetett javaslat tartalmát felvette az appropriationalis törvény javaslatába. A felsőház visszavetette az appropriationalis javaslatot. Ennek folytán a miniszterium tisztviselőket, fő- és járásbirákat és más hivatalnokokat bocsátott el, kiknek fizetéseit nem utalványozhatta; a kincstárból pedig egyedül a képviselőház határozata alapján akart pénzeket felvenni. E ponton azonban a miniszterium a törvényt, tehát az országos joggal jutott összeütközésbe. A vita különböző alakokban addig folyt, míg a közvélemény változása következtében oly alsóház került ki a választásokból, mely a felsőházzal meg tudott egyezni. A küzdelem eredménye nem tartozik reánk. De három körülmény figyelmet érdemel: a vita végre is a választók akarata értelmében dűlt el; annak folyamán mindenik fél oly alkotmányos eszközöket használt, a milyenek Angliában alig alkalmaztattak valaha; a felsőház választott testület lévén, a miniszteriumnak nem volt módjában a két ház közötti egyetértést a felsőházi tagok szaporításával létrehozni. Kétségtelen, hogy ha a kormány szaporithatta volna a felsőház tagjait, ez engedett volna az alsóháznak, épp úgy mint Angliában a főrendek végre mindig meghajolnak az alsóház előtt.

Miért határozatlan a korona személyes befolyása? — Hogyan van, hogy mindazon egyezményeket, melyek a koronának a gyakorlati kormányzáshoz való viszonyát szabályozzák, a legnagyobb határozatlanság és bizonytalanság jellemzi?

A kérdést, legalább részben, ugyanazon gondolatmenet szerint lehet megoldani, melyet a főrendiház és a miniszterium közötti viszony tárgyalásánál követtünk. Politikai emlékiratok leleplezései és a mai közélet megfigyelése kétségtelenné tesznek két oly tény, melyek sajátságosan vannak elrejtve az elavult formulák ama halmaza alatt, melyek intézményeink valódi természetét eltakarják. Az első az, hogy az államnak minden ténye a korona nevében történik ugyan, de Angliának valódi végrehajtó kormányzata a kabinet. A második az, hogy habár a koronának a király neve alatt végbemenő ügyek nagy részében tényleges része nincs, soha angol király, és valószínűleg Victoria királyné sem követte vagy állította, hogy követi Thiers azon elvét, hogy „a király uralkodik, de nem kormányoz”. III. Györgynek vezető része volt a kormányzatban; két fia, más-más mértékben és különböző módon, saját akaratát és hajlamát tette irányadóvá a kormányzatban. Senki sem hiheti, hogy nem léteznék terület, ha csak határozatlanul van is körülírva, melyen az alkotmány befolyást enged a királyné személyes akaratának. A ki ifjúkorától nem szokott hozzá az angol alkotmány mysteriumaihoz és formalismusához, különösnek fogja találni, hogy a korona személyes tevékenységét rendező szabályok annyira tágak és határozatlanok. De a ki előbbi fejezteinket olvasta, ismeri ennek okát. A koronának

igenis van személyes befolyása; nem azért, mert az államügyek alakilag az ő nevében mennek végbe, hanem azért, mert sem a jogi souverain, a parlament, sem a politikai souverain, a nemzet, nem kívánja, hogy az uralkodó fejedelemnek ne legyen személyes súlya az ország kormányzatában. A királyné személyes befolyását szabályozó vagy ellenőrző szokások és egyezmények azért tágak és határozatlanok, mert államférfiaink érzik, hogy ezt a kérdést alig lehet pontos szabályokkal rendezni, és mert senki sem tudja, hogy a nemzet mely határig és mily terjedelemben kíván súlyt tulajdonítani az uralkodó fejedelem szavának. Biztosan csak annyit mondhatunk, hogy e kérdésben a korona gyakorlata és a nemzet kívánságai időnként változtak. III. György nem használta az u. n. vetőt, melylyel III. Vilmos élt; de nem egyszer ragaszkodott ahhoz, hogy akarata igen fontos ügyekben irányadó legyen. Utódai közül egy sem tette akaratát döntővé az általános politikai rendszabályokban, miként III. György. Apró és nagy dolgokban egyaránt észlelhetjük azt a törekvést, hogy a király hajdani tényleges hatalma a kabinetre ruháztassék át. A Jeannie Deans és Karolina királynő közötti jelenet hű képét mutatja annak, hogy mi történhetett II. György alatt; III. György szívóssága vitte keresztül dr. Dodd kivégzését. Ma a kegyelmezés jogát tényleg a belügyminiszterium gyakorolja. Ma Jeannie Deans ügye a belügyminiszterium elé kerülne; azt a kérdést, hogy egy népszónok bűnhődjék-e, jelenleg, az országnak nem nagy előnyére, nem a királyné, hanem a kabinet döntené el.

A korona fenmaradt felségjogainak tartalma.

— De mi a korona fenmaradt felségjogi hatalmának valódi jelentősége?

Itt két dolgot kell megkülönböztetnünk. Mi hatással van a felségjog a királyné személyes befolyására? Mi hatással van az a végrehajtó kormányzat jogaira?

Az összes fontos államügyek a királyné nevében és sok esetben tudtával intéztetvén el, és sok ilyen ügy (pl. bírák és püspökök kinevezése, a külügyi tárgyalások ki levén véve a parlament közvetlen ellenőrzése vagy felülvizsgálata alól: az uralkodó nagy befolyást gyakorolhat az ügyek vezetésére. Bagehot szokásos éleslátásával utalt reá, hogy már az a körülmény, hogy a miniszterek kénytelenek a királynéval tanácskozni és őt az ügyek menetéről értesíteni, nagy terjedelmű törvényes befolyást biztosít az alkotmányos uralkodónak.

Azonban, bár tévedés volna kicsinyleni a tényleges hatalmat, melyet a korona formalis tekintélye a királynéra ruház, mégis fontosabb azt megállapítani, hogy mi hatással vannak a felségjog maradványai a kabinet állására. Ez úton a miniszterek nagyterjedelmű jogok birtokosaivá lesznek, melyeket parlamenti ellenőrzés nélkül lehet gyakorolni. Áll ez különösen az egész külügyről. A parlament helytelenítheti a miniszteriumnak az ország külügyeiben követett eljárását; de a korona vagyis tényleg a kabinet által kötött szerződések a parlament helybenhagyása nélkül is hatályosak, és még kérdés, hogy a végrehajtó hatalom szerződéskötési joga útján nem lehet-e esetleg az országos jogot megdönteni.¹ Bármiként álljon ez, nem a par-

¹ L. „Parlement Belge“, 4 P. D. 129; 5 P. D. (C. A.) 197. „Hogy ez a hatalom“ (melynélfogva a korona alattvalóit a

lament, hanem a miniszterium irányozza a nemzet diplomatiáját s így érdemleg a miniszterium dönt a háború és béke kérdéseiben. Az amerikai Unio alapítói legnevezetesebb újításuk egyikével bizonyították be, mily nagynak tartották a hatalmat, melyet az angol alkotmány a kormányra biz. Ők a szerződéskötés jogát nem az elnökre ruházták, hanem az elnökre és a senatusra; az elnöki kinevezésekre nézve pedig vetőjogot adtak a senatusnak. Ezen intézkedések tanulságos példái annak, hogy mikép válnak a felségjog korlátozásai a kormányhatalom korlátaivá. Ha a törvény az angol főrendiházra oly jogokat ruházna, a milyenek az amerikai senatust megilletik, intézményeinknek e változását jogi szabatossággal nevezhetnők a korona szerződéskötési és kinevezési joga korlátozásának; de alkotmányunk e módosításának gyakorlati jelentősége az volna, hogy megszorítaná a kabinet discretionarius hatalmát.

A felségjog maradványai, melyek nagy discretionarius hatalmat ruháznak a kabinetre, oly következménnyel is járnak, mely rendszerint nem részesül figyelemben. Óriás mértékben növelik az alsóháznak és közvetve az azt alakító választókerületeknek hatalmát. A miniszterium, midőn discretionarius jogait használja, kénytelen meghajolni az uralkodó állami hatalom előtt. Midőn a souverain testület főszemélye a király volt, a miniszterek nemcsak névleg, de tényleg is a király

szerződéseknek való engedelmességre kényszerítheti) „a békeszerződésekre és az azokkal rokon szerződésekre nézve is fennáll-e, és hogy ily esetekben lehet-e törvényhozási felhatalmazás nélkül magánjogokba avatkozni, nehéz kérdések, melyekről nyilatkozni ő lordságaik nem tartják szükségesnek.“ — Walker v. Baird (1892) A. C. 491, 497.

szolgái voltak. Történelmünk azon korszakaiban, mikor az ország legbefolyásosabb testülete a főrendiház volt, a miniszterium többé-kevésbbé híven a főrendek akaratát érvényesítette. Most, hol az alsóház lett a souverain testületnek túlnyomóan fontos tényezője, a miniszterium a discretiójára bízott ügyekben e ház akaratát viszi keresztül vagy iparkodik keresztül-vinni. Mikor azonban a miniszterium csak törvényhozási jogosítvány alapján ügködhetik, más tekintetek érvényesülnek. Törvény csak a főrendiház hozzájárulásával jöhet létre. A kormány, ha törvény alapján akarja gyarapítani jogait, a főrendiház hozzájárulására szorul. A parlament végzeménye tehát nem kizárólag az alsóház akaratát képviseli, hanem annak a főrendek befolyásával módosított akaratát. Igaz, hogy a főrendek végre is alkalmazkodni fognak a választók akaratához; de ők azon véleményben lehetnek, hogy a választók nem helyeslik a képviselőház valamely javaslatát vagy legalább közömbösek iránta. Mig tehát a kabinetnek ama tényei, melyek a korona felségjoga alapján történnek, ha névleg nem is, de valójában a képviselőház közvetlen befolyása alatt állanak: addig azon jogok, melyek csak törvény alapján gyakorolhatók, létrejöttük alkalmával többé-kevésbbé a felsőháztól is ellenőrizvők, gyakorlásukat pedig a bíróságok is ellenőrzik. Az újabb korból vett egy példa kellően megvilágítja e különbséget.¹ 1872-ben az akkori miniszterium a katonatiszti állások adásvételét megszüntető javaslatot vitt keresztül a képviselőházban. A fő-

¹ Stephen, *Life of Fawcett*, pp. 271, 272, figyelemre méltó megjegyzéseket tesz e tárgyról.

rendek visszautasították a javaslatot. A kabinet ekkor azt fedezte fel, hogy az intézményt királyi rendelettel (warrant) is el lehet törölni, tehát oly úton, mely nagyon hasonlít a felségjog gyakorlásához.¹ A rendszer azután meg lett szüntetve. Alig lehet kétség, hogy az újítást helyeselte nemcsak az alsóház, hanem a választók is. De az sem lehet kétséges, hogy ha az újításhoz törvényre lett volna szükség, az adásvétel intézménye talán ma is fennállana. A felségjog a szóban levő esetben lehetővé tette a miniszteriumnak, közvetlenül megvalósítani a választók akaratát, s a mai kormányzati viszonyok között a felségjog maradványainak mindig meg lesz ez a gyakorlati jelentőségük. A korona felségjogai a nép kiváltsága lettek, s a ki látni akarja, mily messzeterjedő lehet esetleg ez a kiváltság ma, mikor az alsóház mindinkább a souverainitás egyedüli képviselője akar lenni, az olvassa azt, a mit Bagehot azon jogokról ír, melyeket a korona a parlament hozzájárulása nélkül még ma is törvényszerűen gyakorolhat. És ne feledjük, hogy e jogokat ma oly kabinet gyakorolhatja, melynek tagjai nem ugyan a koronának, de oly képviselőháznak szolgái, melynek viszont a választók parancsolnak.

„Azt mondtam e könyvemben, hogy a nép nagyon meg volna lepelve, ha megtudná, mennyit tehet a királyné a parlament megkérdezése nélkül. Ez be is következett; mert midőn a királyné felségjog alap-

¹ Nem a közönséges értelemben vett felségjog alapján törölték el az adásvételt. Törvény tiltotta el a hivatalok adásvételét, kivéve, ha az, miként a hadseregnél, királyi rendelettel engedélyezhető. Ha tehát az adásvételt engedélyező rendelet jog eltöröltetik, a törvény intézkedései lépnek hatályba.

ján törülte el a katonatiszti állások adásvételét, miután a lordok az erről szóló billt elvetették, nagy volt az általános csodálkozás“.

„De ez még semmi mindahhoz képest, a mit a királyné a parlament meghallgatása nélkül jogszerűen megtehet. Egyebekről nem is szólva: feloszlathatja a hadsereget (mert a törvény szerint csak bizonyos számú katonát fogadhat ugyan fel, de nincs kötelezve egyet sem felfogadni); elbocsáthatja az összes tiszteket a főparancsnoktól kezdve; elbocsáthatja az összes tengerészeket is; eladhatja összes hajóinkat és egész tengerészeti készletünket; békét köthet Cornwall feláldozásával és háborút kezdhet Britannia meghódítása végett. Az Egyesült Királyság minden polgárát, férfit és nőt egyaránt, főrendivé nevezheti ki; minden egyházkerületet „universitássá“ tehet; elbocsáthatja a legtöbb tisztviselőt; megkegyelmezhet az összes bűntevőknek. Szóval, a királyné a felségjog alapján a kormányzaton belül megakaszthat minden kormánytevékenységet; meggyalázhathatja a nemzetet egy rossz háborúval vagy békével és összes hadseregünk és tengerészetünk feloszlatozásával védelem nélkül hagyhat bennünket a külhatalmak ellenében“.¹

Ha a parlamenti kormányzat valaha az alsóház kormányzatává változnék át, e változás valószínűleg a korona felségjogának alkalmazásával menne végbe.

Befejezés. — Vessünk egy pillantást az angol alkotmány jogi szempontból való méltatásának eredményeire.

Így tekintve az alkotmányt, az megszűnik „út-

¹ Bagehot, *English Constitution*, bevezetés XXXV. XXXVI. II.

vesztő“ lenni. Láttuk, hogy két különböző részből áll: az egyiket megállapodások, szokások vagy egyezmények alkotják, melyek nem lévén bíróilag érvényesíthetők, nem törvények a szó valódi értelmében; másik része bíróilag érvényesíthető szabályokból áll, a melyek, akár végzeménybe vannak foglalva, akár nem, a szó szoros értelmében vett törvények és valójában alkotmányjogot képeznek.

Azt találtuk továbbá, hogy ezen alkotmányjog, minden ellenkező látszat daczára, igazi alapja az angol kormányrendszernek, sőt még az alkotmányjog egyezményi eleme is ennek köszöni hatályát.¹

Az alkotmányjog minden részében két vezérelv uralkodik, melyeket az angol államférfiak és jogászok nemzedékeken át folytatott tevékenysége fokozatosan fejlesztett ki.

Ezen elvek elseje a parlament souverainitása, mely nem egyéb, mint a korona jogainak fokozatos áthárulása egy oly testületre, mely mindinkább a nemzet képviselője lett.² E sajáttságos folyamat, melyben

¹ L. fentebb 356. s k. ll.

² Talán helyén van itt néhány szó arról, hogy mikép történt ezen átháromlás. Az angol nép vezérei, a forradalmi erőszak korszakait kivéve, sohasem akarták lerontani vagy elenyésztetni a koronának, mint az állam fejének, hatalmát. Századokon át az volt a politikájuk, hogy a király hatalma érintetlen maradjon, de hogy a korona tevékenységét bizonyos eljárási szabályokhoz kell kötni, melyek első sorban a jog fensőségét, közvetve pedig a nemzet souverainitását biztosítják. Elismerték, hogy a király a legfelső bíró, de rég megállapított dolog, hogy csak a bíróságok útján ítélkezhetik; elismerték, hogy a király az egyedüli törvényhozó, de érvényes törvényt csak mint „király a parlamentben“ iktathat be; a király kezében van a végrehajtó hatalom minden kiváltsága, de hosszú küzdelmek után

a király személyes hatalma a király és a parlament (the King in Parliament) hatalmává változott át, kettős eredménnyel járt: véget vetett a fejedelem arbitrarius jogainak, és érintetlenül, csorbitatlanul hagyta az állam legfelső hatalmát.

Az említett elvek másodikika az, a mit a „jog uralma“-nak neveztem, vagyis az ország közönséges jogának fensősége összes intézményeinkben. E joguralom, mely voltaképen nem egyéb, mint a bíróságoknak ama joga, hogy a törvényteleniséget, bárki követte el, büntessék, az angol intézmények leglényegesebb sajátosságaihoz tartozik. Alkotmányunk alakja: a parlament souverainitása; tartalmát az uralkodó országos jog határozza meg. Szóval, az angol alkotmány, mely bizonyos szempontból nem egyéb, mint a szokás és a gyakorlat szabályainak puszta gyűjteménye, jogi szempontból olyannak bizonyul, mely inkább alapszik az országos jogrenden, mint, az Egyesült-Államok

meg lett állapítva, hogy e kiváltságokat csak miniszterek útján gyakorolhatja, kik tagjai a tanácsnak és cselekményeikért felelősek. Ilyképen a király személyes akarata fokozatosan azonosult a koronának törvényszerűen kifejezett akaratával, illetőleg ezzé változott át. Ez az átalakulás fictiók rendszeres használatával ment végbe. Meglátszik rajta, hogy jogászok találták ki. Ha ezt bizonyítani kellene, hivatkozhatnánk ama tényre, hogy a francia „parlamentek“ a XVIII. század vége felé a francia monarchiának teljesen kifejlődött despotismusával szemben oly fictiókat akartak alkalmazni, melyek emlékeztetnek ama mesterkedésekre, melyekkel egy sokkal későbbi korszakban az angol constitutionalisták névleg megakasztották a királyi kiváltság túlkapásait, tényleg megnyirbálván annak hatáskörét. A jogászok állampolitikája mindenütt egyenlő jellegű. L. Roquain, *L'esprit révolutionnaire avant la Révolution*.

alkotmányát kivéve,¹ a világ bármely kormányrendszere.

Ha látjuk, hogy mik valósággal azon elvek, melyeket az angol kormányrendszer ural, akkor megértjük azt is, miért követték őket oly ritkán azok az államférfiak, kik többé-kevésbé az angol alkotmányt kívánták utánozni. A parlament souverainitásának eszméje alapjában összeférhetetlen ama fogalmakkal, melyek a képviseleti kormányrendszert elfogadott legnevezetesebb államok hajthatatlan vagy merev alkotmányait irányozzák. A „jog uralma“ oly fogalom, melyet az Egyesült-Államok jobban kifejlesztettek, mint Anglia; de a francia és azon alkotmány-szerzők, kik a francia vezetésnek vetették magukat alá, ha ismerték is az eszmét, tudatosan visszautasították azt. Mert az országos törvény fensősége utolsó sorban azt jelenti, hogy a bíróságoknak joguk van a kormányzatot ellenőrizni, holott a „séparation des pouvoirs“, a mint azt a francziák megszerkesztették, azt jelenti, hogy a kormány ellenőrzi a bírakat. A bírói hatalom tehát, a mint azt Angliában értik, alig egyeztethető össze a Franciaországban uralkodó „droit administratif“ rendszerével; sőt talán azt is mondhatjuk, hogy az angol legalismus alig fér meg egy oly hivatalnoktestülettel, a milyent külföldön „administratio“-nak neveznek. Ezzel nem mondjuk,

¹ Érdemes megjegyezni, hogy az Egyesült-Államok alkotmánya, a mint ma fennáll, igen nagy részben bírócsinálta jogon alapszik. Marshall chief-justice, az „alkotmány magyarázója“, az amerikai kormányrendszernek felépítői, ha nem alapítói közé sorolható. Alkotmánykérdésekre vonatkozó ítéleteinek gyűjteményét l. *„The Writings of John Marshall, late Chief-Justice of the United States, on the Federal Constitution.“*

hogy a külföldi alkotmányformák szükségképpen alsóbb rendűek, mint az angol alkotmány, vagy hogy nem illenek egy művelt nemzethez. Csak az következik intézményeink elemzéséből és azoknak idegen államok intézményeivel való összehasonlításából, hogy az angol alkotmánynak még ma is nagy sajátosságai vannak, mely jellemvonásokat úgy lehet *egy* tételben összefoglalni, hogy egyesíti a parlamenti souverainitást a joguralommal.

FÜGGELÉK.

ELSŐ JEGYZET.

A francia alkotmány merevsége.

A francia alkotmányszerzők 1789 vagyis az États Généraux egybehívása óta 12 alkotmányt¹ készítettek.

Minthogy ezen alkotmányok saját revisiójukról is tartalmaznak intézkedéseket, ezeknek vizsgálata érdekes eredményekkel jár.

1. Két kivétellel az összes francia alkotmányokat a „merevség” jellemzi. Franciaországban tehát minden politikai iskola hívei egyetértettek abban, hogy az állam politikai alapjait ki kell venni a rendes törvényhozás hatalomköréből és hogy megváltoz-

¹ Ezek: 1. az 1792-iki monarchikus alkotmány; 2. az 1793. évi köztársasági alkotmány; 3. az 1795. évi köztársasági alkotmány (directorium) 5 fruct. an III; 4. a VIII. (1799.) évi consularis alkotmány; 5. az 1804. évi császári alkotmány; 6. az 1814. évi ideiglenes alkotmány; 7. az 1814. évi alkotmánylevél (Charte, Restauratio); 8. az 1815. évi „Acte additionel”, mely a császári alkotmányt módosította; 9. az 1830. évi alkotmánylevél (Lajos Fülöp); 10. az 1848. évi köztársaság; 11. az 1852. évi második császári alkotmány; 12. a mai köztársaság 1870—1875. L. Hélie, *Les Constitutions de la France* és Plouard, *Le Constitutions françaises*.

A francia alkotmányok sorozatát nagyobbítani vagy rövidíteni is lehet a szerint, hogy az államrend milyen terjedelmű változását tekintjük új alkotmánynak.

tatásuk, ha egyáltalában megengedhető, csak nagy nehézséggel, rendszerint oly hosszú idő múltán legyen lehetséges, hogy a nemzetnek ideje legyen a javasolt módosítást megfontolni.

E tekintetben figyelmet érdemel az 1791. évi monarchikus alkotmány. Ez egykamarás törvényhozó testületet állított fel, de e gyülekezetnek vagy parlamentnek nem adott jogot az alkotmány módosítására. Ily hatalommal egyedül a revisionalis gyűlést (Assemblée de révision) ruházta fel, de a legnagyobb gonddal nehezítette e testület egybehívását, korlátozta tevékenységét. Intézkedései lényegileg a következők voltak: A törvényhozó testület két évre választatott. Az alkotmány megváltoztatásának csak úgy volt helye, ha három törvényhozó testület egymásután kinyilatkoztatta, hogy az alkotmány valamely cikkét módosítani kívánja. Ha három egymásutáni törvényhozásban vagy parlamentben keresztülment az ebbeli határozat, a következő törvényhozó testület 249 taggal szaporíttatván, ez a gyülekezet volt a revisionalis gyűlés.

Az alkotmány megkötötte a gyűlés kezét, a mennyiben ez pusztá tilalommal lehetséges; tanácskozásait azon ügyekre szorította, melyeket a megelőző három törvényhozás eléje utasított; tehát csak az alkotmány részleges revisiójára volt hatalma. Mihelyt a revisio megtörtént, a 249 póttag tartozott visszavonulni és ezzel a revisionalis gyűlés ismét közönséges törvényhozás lett. Ha az 1791. évi alkotmány fenmaradt volna, rajta hat éven belül nem lehetett volna semmi változtatást tenni. De az alkotmány szerzői az elhamarkodott törvényhozás e fékezését még nem tekintették elég biztosítéknak a meggondo-

latlan újítások ellen.¹ Úgy intézkedtek, hogy az alkotmány kihirdetését követő két törvényhozásnak az alkotmány valamely rendelkezésének módosítását még indítványozni se legyen joga; mely rendelkezésnek célja az volt, hogy a francia kormányrendszer alapjai legalább tíz évig (1791—1801) ne változzanak és változtathatók se legyenek.²

Az 1793-iki republikánusok egyetértettek az 1791-iki alkotmányozókkal abban, hogy az állam alapjait ki kell venni a rendes törvényhozás hatalomköréből; de a revisiónak más rendszerét fogadták el. Az 1793-iki alkotmány a módosítást nem a rendes törvényhozástól, hanem a nép akaratától tette függővé. Ha a köztársaság département-jainak több mint felében az ösgyűlések (*assemblées primaires*) tizedrésze kívánta, a törvényhozás tartozott az összes ösgyűléseket egybehívni és eléjük terjeszteni azt a kérdést, hogy alkotmányt revideáló gyűlést kell-e hirdetni. E gyűlések szavazata döntötte el az egybehívás kérdését, tehát azt is, hogy legyen-e revisio.

Ha a revisio mellett döntöttek, a közönséges törvényhozás módjára választott convent volt azonnal egybehívandó, mely az alkotmányra vonatkozólag csak azon kérdésekkel foglalkozott, melyek egybehívására okul szolgáltak. Szóval, a polgárok többségének kifejezett kívánságára törvényhozó testület ült össze, melynek korlátolt hatalma volt az alkotmány bizonyos rendeleteit módosítani.³

¹ Azt ajánlották, de ez nem ment keresztül, hogy az alkotmányt 30 évig ne lehessen megváltoztatni. Hélie, *Les Constitutions de la France*, 302. l.

² Constitution de 1791, tit. VII.

³ Constitution du 5 fructidor, an III, art. 336—350. Hélie, pp. 436, 463, 464.

Az 1795. évi republikánus és directorialis alkotmány elődeinek alapelveihez tért vissza, hogy ugyanis a fődolog az alkotmány megváltoztatását nehezíteni; elismerte ezzel, mily veszedelmes az oly despotikus souverain testület, milyen a hirhedt, gyűlölt convent volt.

A hirtelen ujitások és az alkotmányozó testület zsarnoksága elleni védekezés e kísérleteit csak az méltányolhatja, a ki szem előtt tartja, hogy a directorialis alkotmány alatt a törvényhozás két testületből állott: az öregek tanácsából és az ötszázas tanácsból. Alkotmányváltoztatásra csak az öregek tanácsa tehetett indítványt, az ötszázas tanács döntött. Ha az ily indítvány kilencz éven belül háromszor, legalább három-három évi időközökben, kellően megtétetett és elfogadtatott, egybe kellett hívni a revisionalis gyűlést. Ez oly gyülekezet volt, a melynek a neve Amerikában ma „Constitutional Convention“. *Ad hoc* választott testület, melynek együttléte nem függesztette fel a rendes törvényhozás vagy a végrehajtó hatalom jogait. A revisionalis gyűlés hatásköre a törvényhozástól megfontolás végett eléje terjesztett alkotmányczikkek vizsgálatára szorítkozott. Nem maradhatott együtt három hónapnál tovább és nem volt más feladata, mint reformtervezetet készíteni, mely a köztársaság ösgyűléseinek döntése alá volt bocsátandó. A gyűlés, ha e feladata teljesítve volt, *ipso facto* feloszlott. Az alkotmány nemcsak arról intézkedett nagy gondnal, hogy a revisionalis gyűlés ne vehessen részt a kormányzatban vagy a rendes törvényhozásban, hanem kimondotta azt is, hogy a létező alkotmány hatályban

marad mindaddig, míg a gyűlés határozatait a nép el nem fogadta.

A consularis és a császári alkotmányok többé-kevésbé kifejezetten mindig két feltételtől tették függővé az alkotmány változtatását: a senatus határozatától (*senatusconsultum*) és ennek népszavazás (*plebiscitum*) útján való helybenhagyásától.¹ Ezt tekintetjük a Napoleonok rendes alkotmánymódosító rendszerének. A változtatást oly testület határozatától teszi függővé, a melyet tényleg a kormány nevez ki, és oly népszavazással erősített meg, mely mellett a szavazóknak a legjobb esetben csak a kormánytól eléjük terjesztett javaslat egyszerű elfogadása vagy visszavetése között van választásuk; eddig még mindig elfogadták. Az indítványozott ujítások megvitatására vagy módosítására nincs alkalmuk. Feltehetjük, hogy a parlamenti imperialismusnak még azon alakjában is, melyet az 1815 ápril 23-án kelt *Acte additionel* mutat, az volt a szándéka, hogy az alkotmány módosítása a senatus határozatától és a nép helybenhagyásától függjön. Az *Acte additionel* azonban egy tekintetben igen figyelemreméltó. Feltétlenül kizár minden indítványt, melynek czélja a Bourbonok visszahívása, a feudális jogoknak, a tizednek, az államvallásnak helyreállítása, a nemzeti javak eladásának visszavonása vagyis a francia földbirtokosok jogczimének érvénytelenítése. E kísérlet, mely bizonyos elveket biztonságba akart helyezni nemcsak a rendes törvényhozás, hanem az alkotmányváltoztatás ellenében is, eszébe juttatja az angol történelem ismerőjének az 1653-iki Cromwell-féle alkotmányt és

¹ L. Hélie, *Les Constitutions de la France*, pp. 696—698.

a Protectornak azt a nézetét, hogy bizonyos elveket „alapvetők“-nek kell tekinteni s ezekhez ne nyúlhasson sem a parlament, sem az államnak más testülete.

Az 1848-iki köztársaság különbséget tett a törvényhozás rendes hatáskörében megváltoztatható törvények és az alkotmányczikkék között, mely utóbbiak csak különös nehézséggel, kizárólag a revisio céljából választott testület által változtathatók meg. A módosító eljárás mesterkélt volt. A három évre választott rendes törvényhozó testület maga nem változtathatta meg az alkotmányt, de harmadik évében elhatározhatta, hogy az alkotmánynak egészben vagy részben való revisiója kívánatos. E határozat csak úgy volt érvényes, ha háromszor szavazták meg legalább egyhavi időközökben tartott ülésekben, ha legalább 500 tag szavazott és a szavazatok $\frac{3}{4}$ része volt a határozat mellett

Ha az alkotmányváltoztatás szabályszerűen el volt határozva, revisionalis gyűlést kellett választani. Ez a gyűlés, mely csak három hónapra volt választva és nagyobb számú tagokból állott, mint a rendes törvényhozás, csak a revisióval foglalkozhatott, de szükség esetén közönséges törvényeket is szavazhatott meg; rendeltetése tehát az volt, hogy esetleg a közönséges törvényhozás helyébe léphessen.¹

A második császárság lényegileg fölelevenítette az első császárság törvényhozási rendszerét és az alkotmány megváltoztatása immár a senatus elhatározásától és helybenhagyó népszavazattól függött.²

¹ Constitution de 1848, art. 111.

² Constitution de 1852, art. 31, 32. Hélie, p. 1170.

A mai köztársaság sok tekintetben eltér minden előbbi francia államszervezettől. Az alkotmány nincs egy iratba foglalva, hanem az 1871-iki nemzetgyűlés alkotta több törvénybe van felvéve. E törvényeket nem változtathatja meg a rendes törvényhozás (a senatus és a képviselőház) rendes törvényhozási hatáskörében. Az alkotmánymódosítás úgy megy végbe, hogy előbb a két ház külön határozza el, hogy a revisio kívánatos; ha ez megtörtént, a két ház, közös ülést tartva, nemzetgyűlés vagy congressus lesz s e minőségében joga van az alkotmánytörvényeket bármely részben megváltoztatni, a mint ezt már meg is tette.¹

Nem említettem az alkotmánylevelet, melyet XVIII. Lajos 1814-ben kiadott, sem azt, a melyet Lajos Fülöp 1830-ban elfogadott. Szándékosan tettem ezt. Ezen okiratok egyike sem tartalmaz rendelkezéseket a saját módosításáról. Angol ember ebből azt következtetné, hogy a charte csak rendes törvényhozás útján törölhető el vagy módosítható. A következtetés helyes lehet. Az 1814-iki és 1830-iki alkotmány szerzők angol mintájú alkotmányos monarchiát kívántak alapítani s így talán azt akarták, hogy a korona és a két ház souverain parlament legyen. E következtetés azonban, a mint már kifejtettem,² éppen nem biztos. XVIII. Lajos talán azt képzelte, hogy oly alkotmány, melyet a korona adományozott, csak az adományozónak akaratával változtatható meg; Lajos Fülöp pedig bizonyára kívánta, hogy kormányrendszerének alapjai törvény szerint

¹ 1875. évi alkotmánytörvény 8. cz.

² L. fentebb 114. s k. ll.

változhatatlanok legyenek. Bármiként álljon ez, annyi bizonyos, hogy a francia alkotmányszerzők szabályként állhatatosan ragaszkodtak azon nézethez, hogy az alkotmány alapjait a rendes törvényhozás tetszése szerinti hirtelen változtatásoknak kitenni nem szabad.

2. A francia államférfiak sohasem ismerték fel ama bajokat és veszélyeket, melyek az alkotmány túlságos merevségéből származhatnak. Alig tudták belátni, hogy ha a kisebbségnek hatalma van vetőjával több évre megakasztani a nemzet óhajtott reformot, ez oka is, mentsége is lehet a forradalomnak.

A mostani köztársaság alapítói e részben okultak kissé a tapasztalaton. Fentartották az alkotmány és a közönséges törvény közötti különbséget, de csak csekély számú szabályokat foglaltak az alkotmányba és annyira megkönnyítették a revisionalis eljárást, hogy az országgyűlést mindennek inkább lehet nevezni, mint souverain parlamentnek. Hogy ez általában haszon-e vagy nem, arról nem merek véleményt mondani. Csak annyit kívánok megállapítani, hogy a mai francia nemzedék megértette, hogy az alkotmány a használhatóság és a biztonság szempontjából túlságosan merev is lehet.¹

3. Az angol kritikus mosolyog, ha látja, mennyi fáradtsággal törekedtek a francziák változhatatlanná tenni alkotmányaikat, melyek átlag nem állottak fenn egészen tíz évig. Az épület — így fog elmélkedni, — melyet az első nagy nemzetgyűlés geniusa emelt, ha fenmarad

¹ A mai francia alkotmány jellegét megmagyarázó körülményekről l. Lowell, *Governments and Parties in modern Europe*. I. pp. 7—14; a mai alkotmány máris hosszabb életű, mint 1789 óta bármely francia alkotmány.

vala, törvény szerint nem lett volna módosítható egészen 1801-ig — vagyis azon időpontig, mikor, három alkotmány összedőlése után, Bonaparte megalapította zsarnoki császárságát; ha a directorialis köztársaság megmarad, az legjelentéktelenebb részében sem lett volna megváltoztatható egész 1804-ig, — mikor a császárság már teljes virágában volt.

De a sors ironiája nem érteti meg áldozataival fonákságukat. Azon korban, mikor Franciaország alkotmánycsináló kísérleteit megkezdette, nem volt nevetséges sem az a gondolat, hogy az ország alap-törvényeit csak tartózkodva kell megváltoztatni, sem az a feltevés, hogy a francia intézmények változtatására ritkán lesz szükség. Az angol alkotmány szerkezete, az angol-skót unio kivételével, a mennyiben a külföldiek megítélhették, századok óta érintetlen volt; s bár elméletben az angol parlament minden intézményt megváltoztathatott, mégis oly valószínűtlen volt, hogy III. György parlamentje legtávolabbról is alkotmányinak tekinthető valamely törvényt megváltoztat, mint hogy egy mai parlament eltörli a királyságot. Csak közel 40 évvel az États Généraux egybehívása után, 1829-ben, történt komoly változtatás az angol alkotmány alakján. Francia- vagy Angolországban egy századdal ezelőtt senkisé is láthatta előre azt a békés forradalmat, melyhez a mai angolok úgy hozzászótkak, hogy alig érzik különös-ségét. Az Egyesült-Államoknak újonnan készült alkotmányán az állandóság minden jelei megvoltak, egy századnál hosszabb időn át nem szenvedett semmi jelentékeny alaki változást. 1789-ben tehát elég észszerűen hihették, hogy egy jól megszerkesztett alkotmány hosszú ideig állhat fenn javítás nélkül.

4. A francia alkotmányszerzők, ha a következőkben ítélni lehet, főképp két irányban tévedtek. A francziáknak sohasem volt érzékük az iránt, hogy az alkotmányt oly törvényekkel is alá lehet ásni, melyek névleg nem érintik az alkotmány rendelkezéseit, de tényleg sértik elveit. Nem gondoskodtak tehát, miként az Egyesült-Államok alapítói, eszközökről az alkotmányellenes törvényhozás hatálytalanítására. Azután többnyire kicsibe vették az alkotmányozó gyűlésekkel járó veszélyeket, hogy ugyanis az ily gyűlések felfüggesztvén a rendes törvényhozás és végrehajtás tevékenységét, könnyen forradalmi conventekké változnak át.

5. Az 1795-iki directorialis alkotmány elméleti szempontból a francia alkotmánycsinálás mesterségének legérdekesebb kísérletei közé tartozik. Szerzői tapasztalatból tudták, mily kockázatosak a forradalmi mozgalmak és nagy leleményességet tanúsítottak az alkotmánymódosítások veszélyeinek kisebbitésében. Midőn a revisiót *ad hoc* választott gyülekezetre bízta, mely csupán e célra ült össze és melynek nem volt joga a rendes törvényhozó testületek vagy a kormányzat működésébe avatkozni vagy azt felfüggeszteni, valóságos amerikai Constitutional Convention-t szerveztek,¹ és ha az oczeánon túli tapasztalatokból ítélnünk lehet, az eddig kigondolt legbölcsebb módszerét fogadták el az írott, merev alkotmány módosításának. Azon elvnek érvényesítésével továbbá, hogy a revisionalis gyülekezetben megszavazott módosítások nép-

¹ L. a „Convention“ szót az amerikai „Encyclopaedia of American Science“ cz. munkában és Bryce, *American Commonwealth*, I. (3. kiad.) App. on Constitutional Conventions, 667. l.

szavazás alá bocsátandók és csak úgy léphetnek életbe, ha a nép helyesli, megelőzték a referendumot, mely a Svájcban most már erősen meggyökeresedett és a jövőben egyik-másik alakban talán minden demokratikus kormányrendszer alkateleme lesz. Érdekes az olvasó figyelmét az 1795-iki alkotmányszerzők ügyességére felhívni egyrészt azért, mert leleményességük erős ellentétben áll azon eszmészegénységgel, mely a legtöbb francia constitutionalista munkáját jellemzi, másrészt mert a directorialis kormánynak közigazgatási tehetetlensége elvonta figyelmünket ama találékonyságtól, melyet a directorium alapítói alkotmányszerkesztésük némely részében mutattak.

MÁSODIK JEGYZET.

A hatalmak megosztása foederalis államokban.

A ki tudni akarja, hogy valamely adott foederalis rendszerben mily elv szerint oszlik meg a hatalom a nemzet vagyis a központi kormányzat és az egyes államok között, az a következő kérdéseket tegye vizsgálat tárgyává: 1. hogy a nemzeti kormány avagy az egyes állam-e az, melyet csak „határozott” jogok, azaz olyanok illetnek meg, melyeket az alkotmány kifejezetten hozzáutal; 2. hogy a foederalis törvényhozás végzeményei bíróság vagy más hatóság által megsemmisíthetők vagy hatálytalanoknak nyilváníthatók-e; 3. hogy mily terjedelemben ellenőrizheti a foederalis kormány az egyes államok törvényhozását; 4. hogy milyen szerkezete van azon testületnek (ha létezik), mely az alkotmányt megváltoztathatja.

Érdekes e tekintetben négy különböző foederalis rendszert összehasonlítani.

A) *Az Egyesült-Államok.* — 1. Az alkotmányban az Egyesült-Államokra ruházott jogok szorosan „határozottak” vagyis körülírvák; az egyes államoknak fenhagyott jogok „határozatlanok” vagyis nincsenek körülírva. „Azon jogok, melyeket az alkotmány az Egyesült-Államokra nem ruház, vagy a melyeket az egyes államoktól el nem von, az illető egyes államoknak vagy a népnek vannak fentartva.”¹ Ennek a

¹ Constitution of United States, Amendment 10.

következménye az, hogy az Egyesült-Államok (vagyis a nemzeti kormány) nem vehet igénybe oly jogokat, melyeket az alkotmány kifejezetten vagy implicite az Egyesült-Államokra nem ruház. Az Unio minden egyes állama gyakorolhatja mindazon jogokat, melyek egy független nemzetet megilletnek, hacsak azokat az alkotmány közvetlenül vagy közvetve el nem vette tőlük.

2. A foederalis törvényhozás épp úgy alá van vetve az alkotmánynak, mint az egyes államoké. Akár a congressusnak, akár a különállami törvényhozásnak olyan végzeménye, mely az alkotmánynyal ellenkezik, érvénytelen és a bíróságok azt ilyennek fogják nyilvánítani.¹

3. A foederalis kormányzatnak nincs joga a különállami törvényhozást megsemmisíteni vagy helyben nem hagyni. A külön államok alkotmánya nem a foederalis kormányzatnak köszöni létét és nem szorul ennek szentesítésére. De az Egyesült-Államok alkotmánya minden államnak biztosítja a köztársasági kormányzatot, sőt el van ismerve, hogy a foederalis kormányzatnak joga van, vagyis inkább kötelessége, megszüntetni minden különállami alkotmányt, mely valamely értelemben nem „köztársasági“.

Az alkotmánymódosítást csak úgy lehet beczikkelyezni, ha az államok $\frac{3}{4}$ része elfogadja, s alkotmányszerűen a különállam csak beleegyezésével fosztható meg a senatusban való egyenjogú szavazatától.²

B) *A svájczai alkotmány*. — 1. A nemzeti kormányzat vagy foederalis hatalom jogai határozottak, az egyes kantonok jogköre határozatlan.³

¹ L. fentebb. 140. s k., 147. s k. ll.

² Constitution of United States, act. 5.

³ Constitution fédérale, act. 3.

2. A bíróságok a foederalis törvényeket érvényeseknek tartoznak elismerni. De 30,000 polgár vagy 8 kanton kívánságára a szövetségi gyűléstől elfogadott törvényt helybenhagyás vagy visszavetés végett népszavazás alá kell bocsátani. Úgy látszik, a szövetségi bíróság hatálytalannak nyilváníthat az olyan kanton-törvényt, mely sérti az alkotmányt.

3. A foederalis hatóságoknak nincs joguk a kantonális törvényt helyben nem hagyni vagy megsemmisíteni. De a kantonális alkotmányok és módosításaik számára a szövetség helybenhagyását („garancziáját”) kell kikérni. Ez meg fog tagadtatni a kantonális alkotmány oly rendelkezéseitől, melyek a szövetségi alkotmánnyal ellenkeznek, és úgy vagyok értesülve, hogy a kantonális alkotmány módosítása nem léphet hatályba, a míg szövetségi helybenhagyást nem nyert.

4. A szövetségi alkotmány módosításához a svájci nép és a kantonok többségének hozzájárulása szükséges. Az alkotmány módosítása csak úgy léphet hatályba, ha azt a kantonok többsége elfogadta.

C) *Kanada*. — 1. A területi (dominion) vagyis szövetségi kormányzat jogköre határozatlan, körül nem írott: az államok vagyis a tartományok jogköre határozott, körülírott, még pedig szűk határok közé szorított.¹

Foederalis szempontból ez a főkülönbség a kanadai alkotmány és az Egyesült-Államok vagy Svájc alkotmánya között.

A szövetségi parlament törvényeket hozhat mindazon ügyekben, melyek a tartományi törvényhozások elé utalva nincsenek. A tartományok vagyis államok csak oly ügyekben hozhatnak törvényt, a melyek ki-

¹ L. British North America Act, 1867, ss. 91, 92.

zárólag hozzájuk utasítvák. Ellenben a congressus vagy a svájci szövetségi gyülekezet csak az alkotmány által hatáskörébe utalt meghatározott ügyekben gyakorolhatja a törvényhozást; a különállamok, illetőleg kantonok megtartják mindazon törvényhozási és egyéb jogaikat, melyeket az alkotmány tőlük kifejezetten el nem vett.

2. A területi vagyis a foederalis parlament éppen úgy az alkotmány (az 1867-iki British North America Act) alatt áll, mint a tartományi törvényhatóságok. Az oly törvény, mely az alkotmánynyal ellenkezik, akár a területi parlament, akár a tartományi törvényhozás szavazta meg, érvénytelen és a bíróságok ilyenek fogják nyilvánítani.

3. A szövetségi kormánynak joga van a tartományi törvényhozásokban megszavazott végzemények helybenhagyását megtagadni. Ezt a jogát még alkotmányos vagyis oly végzeményekkel szemben is gyakorolhatja, melyek az alkotmány értelmében a tartományi törvényhozás körébe tartoznak.¹

4. A kanadai terület alkotmánya angol birodalmi törvényen alapszik; ennél fogva azon esetek kivételével, melyek magában a törvényben megjelölvék, csak a birodalmi törvényhozás módosíthatja. A gyarmat parlamentje, mint olyan, nem változtathatja meg a kanadai alkotmány semmi részét. Korlátolt mértékben azonban, a tartományi törvényhozással együttesen, módosíthatja az alkotmányt oly célból, hogy a tartományok törvényhozásában jogegységet hozzon létre.²

¹ L. British North America Act, 1867, s. 90; Bourinot, *Parliamentary Practice and Procedure*, pp. 76—81.

² British North America Act, 1867, s. 94.

De a tartományi törvényhozás az 1867-iki British North America Act (s. 92, subs. 1) értelmében megváltoztathatja a tartomány alkotmányát. Az ilyen törvénytől azonban, miként a tartományi törvényhozástól általában, a szövetségi kormányzat megtagadhatja a helybenhagyást.

D) *Német birodalom.* — 1. A birodalmi (foederalis) alkotmányon alapuló hatalom, úgy látszik, határozott vagyis körülírott, a szövetséget alkotó államok hatalma ellenben határozatlan, körül nem írott.

E tétel azonban két irányban van korlátozva: először a birodalmi kormánynak igen terjedelmes jogai vannak; másodszor a birodalmi törvényhozás megváltoztathatja az alkotmányt.¹

2. Úgy látszik, hogy birodalmi törvény, ha szabályszerűen jött létre, nem lehet „alkotmányellenes”,² de az államok törvényei, ha ellenkeznek az alkotmánynyal vagy a birodalmi törvényhozással, érvénytelenek.³

3. Hogy a birodalmi kormánynak van-e joga valamely állam törvényét az alkotmányellenesség czimén megsemmisíteni, nem egészen bizonyos; de a mennyire idegen ezt megítélheti, a birodalmi alkotmány nem ismer ily jogot. Valamely államban támadható belső alkotmányvitákat utolsó fokon a birodalomnak van joga eldönteni.¹

¹ Reichsverfassung, Art. 2, 78.

² Arról az elméleti kérdéstről, hogy a Reichsgericht és a többi bíróságok a Reichstagban elfogadott törvényt alkotmányellenesnek nyilváníthatják-e, l. Lowell, *Government and Parties of Continental Europe*, I. pp. 282—284.

³ Reichsverfassung, Art. 2. és Laband, *Staatsrecht des Deutschen Reichs*, 10. p.

¹ Reichsverfassung, Art. 76.

4. A birodalmi (foederalis) törvényhozás rendes hatáskörében módosíthatja az alkotmányt. De alkotmányváltoztató törvényt nem lehet hozni, ha a szövetségstanácsban (Bundesrath) 14 szavazat ellenzi. Ez gyakorlatilag „vetót” ad Poroszországnak és más államok többféle csoportosulásainak az alkotmány módosításának kérdésében.

Ezenkívül némely államok részére bizonyos jogok vannak fentartva, melyeket az alkotmány szerint csak a jogosult állam beleegyezésével lehet megváltoztatni.¹

¹ Reichsverfassung, Art. 76.

HARMADIK JEGYZET.

A parlamenti és nem-parlamenti végrehajtó hatalom közötti különbség.

Jelenleg a legtöbb európai államban és mindazon országokban, melyek az európai eszmék befolyása alatt állanak, a képviseleti kormányzat valamelyes alakja áll fenn; kevés civilizált állam van, a melyben a törvényhozó hatalmat egészen vagy részben választott, többé-kevésbbé népi vagyis képviseleti jellegű testület nem gyakorolná. De a „képviseleti kormányrendszer“ szó nem mindenütt ugyanazt jelenti. Két különböző alakzatot vagy typust fejez ez ki vagy akar kifejezni s ezeket a végrehajtó hatalomnak a törvényhozó hatalomhoz való viszonya különbözteti meg egymástól. A képviseleti kormányrendszer egyik alakja mellett a törvényhozás, esetleg annak választott része, nevezi ki és bocsátja el a kormányt, mely ily körülmények között rendesen a törvényhozó testület tagjainak sorából alakíttatik. Az ilyen kormányt joggal nevezhetjük „parlamenti kormány“-nak. A képviseleti rendszer másik alakja mellett a kormányt — legyen az császár és miniszterei vagy elnök és kabinetje — nem a törvényhozás nevezi ki. Az ilyen kormányt joggal nevezhetjük „nem-parlamenti kormány“-nak. A képviseleti két kormányforma közötti különbség tekintetében, melyet újabban több jeles író kiemelt ugyan, de melyre az angol alkotmány

elméletéről vagy gyakorlatáról szóló értekezések alig fektetnek kellő súlyt, egynehány kérdés megérdemli figyelmünket.

1. A különbségtétel az alkotmányoknak új alapon való osztályozására vezet és a hasonlatosság és különbség új pontjait domborítja ki. Ha az államrend jellegét kormányzatának minőségéből lehet meghatározni, akkor Anglia, Belgium, Olaszország és a mai francia köztársaság alkotmánya lényegileg egyazon osztályhoz tartoznak, mert mindezen alkotmányok alatt parlamenti végrehajtó hatalom áll fenn. Másrészt az Egyesült-Államok és a német birodalom alkotmánya, nemkülönben Franciaország alkotmánya a második császárság alatt, más osztályhoz tartoznak, mert ezek alatt nem-parlamenti kormányzat áll fenn. A képviseleti rendszer különféle alakjainak e csoportosítása nem haszon nélkül való. Tanulságos dolog látni, hogy az amerikai republikánus demokráciának legalább *egy* fontos jellemvonása közös a német birodalom kormányzati rendszerével s hogy ez mind a kettőt megkülönbözteti nemcsak az angol alkotmányos monarchiától, de a francia demokratikus köztársaságtól is.

2. A törvényhozó testületnek vagy parlamentnek hatalma a gyakorlatban nagyrészt attól függ, hogy kinevezheti és elbocsáthatja-e a kormányt; az angol alsóház mai hatalmának legalább is felét erre a jogra lehet mint forrásra visszavezetni. Tárgyilag igaz volna azon tétel, hogy parlamenti kormányzat, e szó valódi értelmében, csak ott áll fenn, a hol a végrehajtó testület tagjai a parlamenttől bírják hivatalaikat; igaz az is, hogy, ha tisztségük tartama a parlament akaratától függ, a parlamenti kormányzat elérte fej-

lődése tetőpontját s a parlament kormányzatává alakult át. De épp oly igaz az is, hogy a parlamenti és a nem-parlamenti kormányzatú alkotmány közötti különbség nem vág össze azzal a megkülönböztetéssel, melyet a jelen munka szövegében a souverain parlamenttel bíró és ilyenel nem bíró alkotmányok között tettünk. Az angol parlament souverain testület, és Angliában a valóságos végrehajtó hatalom — a kabinet — ha névleg nem is, de tényleg parlamenti kormányzat. De a parlament souverainitásának a parlamenti kormányzattal való találkozása nem szükségszerű, hanem esetleges körülmény. Az angol parlament századokon át souverain hatalom volt, de a kormányzat, legalább 1689-ig, nem-parlamenti végrehajtó hatalom kezeiben volt. Legalább is vitatható az is, hogy Németországban a szövetségtanács (Bundesrath) és a szövetségi országgyűlés (Reichstag) együttevée souverain törvényhozást képeznek.¹ De a ki az újabbkori eseményeket megfigyeli, nem fogja állíthatni, hogy a német birodalmat parlamenti végrehajtó hatalom kormányozza. Ebben, miként sok más kérdésben, tanulságot meríthetünk az irlandi parlamenti kormányzat történetéből. Az 1782-től 1800-ig fennállott és közönségesen Grattan nevéről nevezett alkotmánynak bírálói és bámulói újabban egyaránt észlelték, hogy az ir parlament helyzete kivételes, zavaros volt. A dolog sajátyszerűsége, melyet mi könnyebben észreveszünk, mint Grattan és kortársai, főképp abban áll, hogy bár az ir parlament 1782 óta elismerten souverain törvényhozás volt s bár valószínűleg minden pártnak az volt a szándéka, hogy

¹ L. Reichsverfassung, Art. 2 és 78.

az irlandi országgyűlés az ír törvényhozás tekintetében épp oly kevésbé legyen alávetve a királyi vétónak, mint az angol parlament: mégis az irlandi kormány az ír parlamentre való tekintettel nem volt parlamenti kormány, mert tényleg az angol miniszterium nevezte ki és bocsátotta el. Nem lehet feltenni, hogy Grattanek Irland parlamenti függetlenségére irányzott törekvései egyedül az alkotmányos gépezet hiányai miatt hiusultak meg, vagy hogy ezt a legelmésebb alkotmányrendszabályok is elhárították volna. De az alkotmányok ismerője bátran állíthatja, hogy 1782-ben a souverain parlamentnek nem-parlamenti végrehajtó hatalommal való combinációja majdnem bizonyossá tette, hogy Grattan alkotmányának vagy erősen módosulnia kell, vagy meg kell szünnie. Mostani feladatunk céljából azonban csak annyit kell megjegyeznünk, hogy ez a combinatio, mely a mai kritikusok előtt oly különös, Irland parlamenti függetlenségének egész tartama alatt fennállott. És valamint a souverain parlamentnek nem szükséges következménye a parlamenti kormányzat, úgy folyton észlelhetjük, hogy a parlamenti kormányzat nem-souverain parlament mellett is megáll. Bizonyítja ezt Belgiumnak és képviseleti intézményekkel s felelős kormánynyal bíró minden angol gyarmatnak példája.

A parlamenti és nem-parlamenti kormányzat közötti különbség felöleli ugyan a kabinet-kormányzat és az elnök-kormányzat közötti különbséget, melyet Bagehot oly nagyon hangsúlyoz,¹ de még sem azonos vele. A kabinet-kormányzat oly értelemben, a mint e szót Bagehot és a legtöbb író használja, a parla-

¹ Bagehot, *English Constitution* (1878-iki kiad.) pp. 16 ss.

menti kormányzatnak egyik, túlnyomóan gyakori alakja; az amerikai elnök-kormányzat pedig, melyet Bagehot szem előtt tart, szintén egyik, de bizonyára nem egyedüli alakja a nem-parlamenti kormányzatnak. Könnyen képzelhetünk parlamenti végrehajtó hatalmat, mely nem kabinet; talán ilyesmi állott fenn Francziaországban azon időben, mikor Thiers és Mac Mahon egymásután a nemzetgyűléstől választott fejei voltak a végrehajtó hatalomnak.¹ Bizonyára képzelhetni nem-parlamenti végrehajtó hatalmat is, mely nem azonos az elnöki kormányzattal. Ily példát látunk ez idő szerint a német birodalom végrehajtó hatalmában. Valóságos feje a császár; de ő nem elnök; sem őt, sem az általa kinevezett minisztereket nem nevezi ki vagy bocsáthatja el ama testület, melyet a német szövetség parlamentjének mondhatunk.

3. Az angol alkotmány, tudjuk, ezen és más tekintetekben is visszásságokat mutat. A kabinet gyakorlatilag és tényleg parlamenti kormány, mert valósággal, ha igen közvetve is, az alsóház nevezi ki és bocsátja el, s tagjai mindig a parlament valamely házának tagjai sorából vétetnek. Látszólag azonban és névleg a kabinet ma is az, a mi eredetileg volt: nem-parlamenti kormány; a miniszterek a korona szolgái s alakilag nem az alsóház, nem is a parlament két háza, hanem a királynő nevezi ki és bocsátja el őket.

Érdekes elmélkedés tárgya volna kutatni, vajon az angol kabinet jellege mostanában nem meggyökeresztül fokozatos, ez idő szerint még alig észlel-

¹ Hélie, *Les Constitutions de la France*, pp. 1360, 1397.

hető változáson, melynél fogva az parlamenti kormányzatból nem-parlamentivé alakul át. Az ily változás lehetőségének gondolatát a választókerületek növekvő hatalma kelti fel. Még a mai viszonyok között is megtörténhetik, hogy egy általános választás, ha névleg nem is, de tényleg nem egyéb, mint valamely államférfiúnak a nép által a miniszterelnökségbe emelése. Mindenesetre elképzelhetni, hogy jön idő, mikor, az angol alkotmány formáinak minden változása nélkül, az angol miniszterelnököt népválasztás emeli hivatalába, épp úgy mint az amerikai elnököt. Ne feledjük, hogy az amerikai elnököt elméletileg olyanok választják, a kik mi személyválasztást sem gyakorolnak, s hogy tényleg oly polgárok szavazatával lesz elnökké, kiknek az alkotmány betűje szerint oly kevésbé van joguk elnököt, mint az angol választóknak miniszterelnököt választani.

4. A kormányzat minden nemének vannak kétségtelen előnyei és hátrányai.

A parlamenti kormány, melyet rövidség kedvéért kabinetnek nevezhetünk, alig kerülhet összeütközésbe a törvényhozással vagy legalább annak ama részével, mely a kabinetet kinevezi és hatalomban tartja. Angliát a kabinet-kormányzat mentette meg a végrehajtó és a törvényhozó hatalom közötti ama viszályoktól, melyek az Egyesült-Államokban a közügyek kellő ellátását zavarták, Franciaországban és némely más államokban pedig erőszakra és forradalomra vezettek. A parlamenti kormányzatot helyzetének kényszere igen érzékenynyé és engedékenynyé teszi a parlament véleményének hullámozásai iránt és arra készíti, hogy nemcsak közigazgatási, hanem törvényhozási kérdésekben is előzékeny legyen ama testület kívánságai,

sőt szeszélyei iránt, melynek a miniszterium létét köszöni. Alkotmányunknak vagy legalább az egész angol kormányzati rendszernek „hajlékonysága“ tényleg épp oly mértékben alapszik a kabinet jellegén, mint az angol parlament törvényes souverainitásán. De a kabinet-kormányzathoz szükségszerűen tapad egy hiány is, mely előnyeinek úgyszólván visszája. A parlamenti kormány, természetének törvényénél fogva, a parlament vezetésére törekszik vagy erre legalább hajlandó. A kabinet-kormányzat alatt tehát az ügyek vezetése a legkisebb részletekig vissza fogja tükrözni a parlamenti többségnek, illetőleg a választóknak, kiknek jóakaratótól a többség hatalma függ, nemcsak következetes akaratát, hanem muló kívánságait és futólagos szenvedélyeit vagy szeszélyeit is. Szóval, a parlamenti kormány könnyen creaturájává lesz a parlamentnek, melyből születik és könnyen részesévé válik a gyengeségnek, mely a választott gyülekezetek uralmának sajátja.

A nem-parlamenti kormányzat előnyei és hátrányai éppen ellentétei a parlamenti kormányzat előnyeinek és hátrányainak. E kormányzatok mindegyike abban erős, a miben a másik gyenge és abban gyenge, a miben a másik erős. A nem-parlamenti végrehajtó hatalomnak erős oldala: viszonylagos függetlensége. A hol képviseleti kormányzat áll fenn, annak feje, legyen az császár vagy elnök, természetesen szeret jó viszonyban lenni a törvényhozó testtel és annak támogatását biztosítani magának. De a német császárnak éppen nem kell feltétlenül meghajolnia az országgyűlés kívánalmai előtt; az amerikai elnök, ha akar, szembeállhat a congressus véleményével. Akár császár, akár elnök: mint a végrehajtó hatalom feje, ha erős

akaratú és határozott véleményű ember, sok tekintetben érvényt szerezhet a helyes politikáról való befogásának, még ha időlegesen sértené is nemcsak a törvényhozást, de a választókat is. Azt sem lehet tagadni, hogy a nem-parlamenti kormány feje, függetlenségénél fogva, esetleg nagy hasznot tehet a nemzetnek. A németek nagy része ma el fogja ismerni, hogy a porosz király és Bismarck herczeg, éppen mert a porosz kormányzat, akármit mond róla az alkotmány elmélete, tényleg nem-parlamenti kormányzat volt, oly politikát követhettek, mely folytonos ellenkezésben volt ugyan a porosz képviselőházzal, de lerakta a német hatalom alapjait. Legalább is egy esetet fel lehet hozni, pedig valószínűleg több is létezik, melyben Lincoln elnök óriás szolgálatot tett az Egyesült-Államoknak az által, hogy a pillanatnyi közérzület ellenére saját meggyőződése szerint választotta a helyes politika javasolta utat. Világos azonban, hogy oly kormányzat, melynek léte nem függ a parlament támogatásától, néha összeütközésbe juthat a parlamenttel. A második francia köztársaság története, Lajos Napoleonnak elnökké választásától kezdve a december 2-iki államcsínyig, alig egyéb, mint a francia kormány és a francia törvényhozás közötti viszálykodás története. E viszály, mondhatni, Lajos Napoleon különös helyzetéből származott, a ki a köztársaság elnöke s egyúttal a Napoleon-dynastia képviselője volt. De a Johnson és a congressus közötti vita, hogy más példákat mellőzzünk, tanúsítja, hogy a nem-parlamenti kormányzat és a törvényhozás között ott is támadhat összeütközés, a hol trónigények nincsenek szóban és oly népnél is, mely sokkal jobban tiszteli a törvényt, mint a francziák.

5. Az alkotmányszerzők nem egyszer tettek kísérletet oly kormányzó testület szervezésére, mely egyesíti magában a parlamenti és a nem-parlamenti végrehajtó hatalom előnyeit annak hátrányai nélkül. Erre nem kínálkozott más mód, mint oly kormányzatot alakítani, melyet a törvényhozás nevez ugyan ki, de nem bocsáthat el. A félig parlamenti végrehajtó hatalom alkotásának e kísérletei nagy figyelmet érdemelnek ugyan, de általában nem voltak sikeresek.

A directoriumot, mely 1795-től 1799-ig a francia köztársaság kormánya volt, egy igen bonyolódott szavazati rendszer mellett a törvényhozás vagy parlament két tanácsa választotta. Minden évben legalább egy directornak vissza kellett lépnie. „A directorialis alkotmány gondoskodása” — helyesen mondták — „határtalan volt: elejét vette a néperőszaknak, a hatáskörök túllépésének és intézkedett a forradalomban mutatkozott minden válság ellen. Ha van alkotmány, mely abban a korszakban (1795) meggyökeresedhetett volna, az a directorialis alkotmány volt.”¹ Négy évig állott fenn. Két év után a directorium többsége és a két tanács nyílt háborúban voltak egymással. A directorok államcsíny útján győztek és deportálták törvényhozási elleneiket.

Joggal mondhatni, hogy a directorialis alkotmány sohasem részesült higgadt megítélésben, és hogy azon időben, mikor a reactio és a forradalom erői változó sikerrel és kudarczokkal küzdöttek a hatalomért, Franciaországban csak egy győztes tábornok tekintélye csinálhatott rendet és biztosíthatta az alkotmányos szabadságot. 1875-ben Franciaország ismét

¹ Mignet, *Révolution française*.

köztársasági alkotmány szerkesztésével foglalkozott. Törekvése ismét oly végrehajtó hatalom alakítása volt, mely se nem ellensége a törvényhozásnak, se nem függ tőle feltétlenül. E törekvések eredménye az elnökkormányzatnak ama rendszere lett, mely Franciaországban névleg még ma is fennáll. A köztársaság elnökét a nemzetgyűlés választja, vagyis a képviselőház és a senatus (angol kifejezés szerint „a parlament két háza”) együttesen. Határozott ideig, 7 évig van hivatalban és újra választható; hatalom köre névleg tekintélyes; ő nevezi ki a miniszteriumot vagyis a kabinetet, melynek tanácskozásaiban legalább néha részt vesz; a senatus hozzájárulásával feloszlathatja a képviselőházat. A harmadik francia köztársaság, tudjuk, most már több mint 25 év óta áll fenn s a mai elnöki kormányzat 22 év óta van érvényben. Nincs ok feltenni, hogy a köztársaság beláthatatlan ideig nem marad fenn, de a félig parlamenti kormányzat alkotásának érdekes kísérlete már is sikertelennek mondható. A Mac Mahon és a nemzetgyűlés között kitörőben volt összezörrenésről, mely amannak lemondásával végződött, nincs mit szólnunk; méltán tekinthetni azt a reactionariusok utolsó kísérletének a köztársaság megbuktatására. Ama kísérletnek, melylyel most foglalkozunk, meggyűlöletét oly események idézték elő, melyek Mac Mahon lemondása után történtek. A francia kormányzat lassanként szigorúan parlamenti végrehajtó hatalommá fejlődött ki. Grévy és Carnot elnökök nem akartak a kormányzat tényleges feje lenni; Faure elnök nyomdokaikon haladt. Nem az amerikai értelemben vett elnök, hanem az alkotmányos király szerepére vállalkoztak. De ez nem minden. A míg az elnöki tisztség birtoka

tényleg független volt a nemzetgyűlés akaratától, méltán lehetett várni, hogy ha erélyes, nagyhirű ember lesz elnökké, az állás jellege megváltozik és az elnök a köztársaság valódi fejevé lesz, a mint hogy ez Thiers és Mac Mahon alatt némileg így is volt, De Grévy bukásának és Casimir Périer lemondásának körülményei azt mutatják, hogy az elnök, éppen úgy mint miniszteriuma, utolsó sorban az Assemblée kegyeinek köszöni hivatalát. A nemzetgyűlésnek nehezebb lehet, és bizonyára nehezebb is, az elnököt elbocsátani, mint miniszteriumot változtatni; de azért a törvényhozás mégis elbocsáthatja az elnököt. Azonban a miniszterium az igazi végrehajtó hatalom s a francia kabinet ma minden látszat szerint inkább alá van vetve egy választott kamara befolyásának, mint az angol kabinet. Valójában úgy áll a dolog, hogy a félig parlamenti kormányzatból, milyen a köztársaság alapítóinak szeme előtt lebegett, legszélső jellegű parlamenti végrehajtó hatalom lett.

Úgy tetszhetnék, mintha azon államférfiaknak, kik 1848-ban a svájci szövetséget alkották, sikerült volna az, a mivel a francziák elméssége kétszer birkózott meg hiában. A svájci szövetségtanács¹ oly kabinet vagy miniszterium, melyet a szövetséggyűlés választ, de nem bocsáthat el. A választást a nemzeti gyűlés az államok tanácsával együttesen eszközli. A nemzetgyűlés tartama 3 év. A svájci miniszterium, melyet minden szövetséggyűlés 3 évre választ, választásától kezdve a legközelebbi szövetséggyűlés első üléséig marad hivatalban. E rendszer működése megérdemli

¹ A svájci szövetségtanács jellegéről l. Lowell, *Government and Parties in Continental Europe*, II. pp. 191—208.

figyelmünket. A svájcz kormány választott testület, de minthogy minden szövetséggyűlés újból választja, a Svájc elkerüli az elnökválasztás nyugtalanságait és az új szövetséggyűlés mindig a kormánnyal egyetértésben kezdi meg működését. Igaz, hogy a törvényhozás nem bocsáthatja el a szövetségtanácsot és a tanács nem oszlathatja fel a törvényhozást. De a kormány és a nemzetgyűlés között nincsenek összeütközések. Svájc a legdemokratikusabb állama Európának, a demokrátiát pedig, nem ok nélkül, ingatagnak tartják. És mégis, a svájcz végrehajtó hatalmat oly szilárdság és állandóság jellemzi, a milyennel egy parlamenti kabinet sem dicsekedhetik. Angol miniszterium, az újabb tapasztalatok szerint, rendesen nem marad hivatalban egy parlament tartamán túl; Lajos-Fülöp kabinetjei átlag 3 évig álltak meg; a köztársaság alatt a francia kormányok életét hónapok szerint mérik. A svájcz miniszterium, ha így nevezhetjük, 3 évre választatik, de újra választható és az újból választás nem kivétel, hanem szabály. Ritkán történik változás a kormány tagjaiban; van közöttük olyan is, ki 15—16 évig egyfolytában ül a tanácsban. Úgy látszik, nem az egyes vezérek személyes nagy népszerűsége vagy rendkívüli politikai befolyása teszi ily állandóvá hivatalban maradásukat; magyarázata inkább az, hogy a svájcz rendszer alatt a nemzetgyűlésnek épp oly kevéssé van oka megbízott ügyviselőjét változtatnia, mint egy angol részvénytársaságnak a bizalmát bíró elnököt újból meg nem választani. A svájcz szövetségtanács — ha idegen ember véleményt mondhat egy oly tárgyról, melyet csak svájcz polgár ítélhet meg — nem angol értelemben vett miniszterium vagy kabinet. Igazgatótanácsnak lehet tekinteni, mely arra van kirendelve, hogy

a szövetség ügyeit az alkotmány értelmében és általánosságban a szövetséggyűlés kívánalmainak figyelembe vételével vezesse. A politikai teendőket a közügyeket kezelő ügyviselők látják el, de ezek nem államférfiak, kik, miként egy kabinet, a parlamenti többségnek vezetői is, szolgálai is. A svájczí viszonyok ismerőitől hallom, hogy e rendszer talán meg fog szűnni; de az újítók, kik állítólag a tanács szerkezetét megváltoztatni akarják, a polgárookra kívánják bízni annak választását. Ha e forradalom valaha sikerül, az — jegyezzük meg — nem hozna létre parlamenti, hanem nem-parlamenti kormányzatot.¹

¹ Adams, *Swiss Confederation*, ch. IV.

NEGYEDIK JEGYZET.

Az önvédelem (self-defence) joga.

Mily mértékben van az embernek joga, személyét, szabadságát, vagyonát a jogtalan erőszak ellen megvédeni; vagy — ha az „önvédelem“ szót tágabb értelemben vesszük, mint a milyenben rendesen használják — mely elvek irányozzák az angol jogban az „önvédelem“ jogát?¹

Tudjuk, hogy a válasz, melyet e kérdésre adhatunk, homályos és határozatlan lesz, nem lehet dogmatikus szabatosságú; nem is csodálkozhatunk, e bizonytalanságon, mert az önsegély (self-help) jogának határa a dolog természeténél fogva compromissum eredménye egyrészt azon követelmény között, hogy a polgárnak meg kell engedni, hogy jogait a gonosztevők ellen megvédje, másrészt a magánháború megakadályozásának szüksége között. Ha csökkentjük az önsegély bátorságát, a gonosztevők leigázzák a becsületes polgárokat. Ha felbátorítjuk a személyes védekezés (self-assertion) jogát, a kard és a revolver ítél a bíró helyett.

Jegyezzük meg különben, hogy az önvédelem természeti joga, még ha a törvény el is ismeri, „nem foglalja magában a támadás jogát, mert a mult vagy

¹ *Report of Criminal Code Commission*, 1879. p. 43, 46. (C. 2345) A és B jegyzetek; Stephen, *Criminal Digest* p. 200; 1 East, P. C. 271—294; Foster, *Discourse* II. ss. 2, 3, p. 270—271.

jelenleges jogtalanságért nem megtámadásnak van helye, hanem az illetékes bíróságok igénybevételenek.“¹

Van egy járatos felfogás, melyet a jogászok határozatlan szabálya és a törvénykönyvek szóhasználata némileg igazolni látszik; ez az, hogy az ember, törvényes jogainak védelmében, jogszerűen használhatja a szükséges, de csakis a szükséges erőszakot. E felfogás, bármennyire népszerű: téves. Egyenes következményeiben arra vezetne, hogy esetleg igazolva volna a kártevők megölése is és törvényes volna például egy kilencz éves gyermek tette, ha megkéseli a tizennyolcz éves kamaszt, ki őt fülön akarja fogni. Mintegy 60 évvel ezelőtt vagy még régebben egy Moir nevű kapitány legvégső következményéig alkalmazta e tant. Birtokain kártevők garázdálkodtak. Kihirdette, hogy löni fog rájuk, ha törvényteleniségeikkel fel nem hagynak. Végre is hajtotta fenyegetését, s kellő megintés után karján lőtt egy csavargót. A sebesültet a kapitány költségén gondosan gyógyították, de minden várakozás ellenére belehalt. A kapitányt gyilkosság miatt perbe fogták, az esküdtszék bűnösnek találta, a bíró elítélte s a következő hétfőn felakasztották. Úgy látszik, jóindulatú ember volt, de túlságosan nyers fogalmai voltak jogairól. Törvénytudatlansága volt a romlása. Sorsa intelmül szolgálhat azon theoretikusoknak, kik ama jogi tévtant hirdetik, hogy minden jogot meg szabad védeni az oltalmára szükséges erőszakkal.²

¹ Stephen, *Commentaries* (8. kiad.) IV. p. 53—54.

² A *Criminal Code Bill* vizsgálatára kiküldött bizottság Lord St. Leonardsnak tulajdonítja ezt az elméletet. De kétsé-

A személyi jogok oltalmára vagy fentartására szükséges erőszak jogszerű használatáról csak két vitatható elmélet képzelhető, vagyis kérdéseinkre csak két felelet lehetséges.

Első elmélet. — Szabadságunk, személyünk, vagyunk védelmére jogszerűen használhatjuk azon egész erőt, mely „szükséges” vagyis a cél kívánta mértéket meg nem haladja, és egyúttal „észszerű” vagyis „arányos”, azaz olyan, hogy a támadót nem sujtja aránytalanul nagyobb szenvedéssel, mint a milyen az elhárítandó jogtalanság vagy baj; jogainak védelmére senki sem használhatja az erő oly mennyiségét, a mely se nem szükséges, se nem észszerű.

A „szükséges és észszerű erőszak jogszerűségének” elméletét tette magáévá a büntetőtörvényjavaslat (Criminal Code Bill) megvitatására kiküldött bizottság. Legjobb lesz, ha saját szavait idézzük:

„A common law egyik nagy elvének tartjuk, hogy megengedi ugyan a személynek; a szabadságnak és a vagyonnak jogtalan erőszak elleni megvédését és megengedi a büntett meggátlását, a közbéke fentartását és a bűntevőnek a törvény elé állítását erőszakkal is, de csak úgy, ha a használt erőszak szükséges, vagyis az eltávolítandó baj kevésbbé erőszakos eszközökkel nem hárítható el; ha továbbá az erőszak használatából eredő vagy észszerűen várható baj nem aránytalanul nagyobb, mint az elkerülendő kár vagy sérelem. Ez az elv sok javaslatunkat fogja érthetővé tenni és igazolni. Úgy látszik, nincs általánosan el-

ges, hogy Lord St. Leonards így állította-e fel a neki tulajdonított tételt. L. *Criminal Code Bill Commission*, Report (C. 2345) p. 44. B. jegyzet.

fogadva; czélszerűnek tartottuk tehát előadni az okokat, melyeknél fogva ezt az elvet nemcsak az alkotandó jogban véljük érvényesítendőnek, de azt hisszük, hogy a mai jogban is érvényes.“¹

Megjegyzendő, hogy a „szükséges“ szó sajátos értelemben van használva, mert két fogalom van benne: a szükségesség és az észszerűség. Ha ezt figyelembe vesszük, a bizottság tétele, a mint már jeleztük, az, hogy jogaink védelmére jogszerűen használhatjuk az erőszak ama mennyiségét, mely megvédésükre szükséges és mely nem tesz és nem tehet aránytalanul nagyobb kárt, mint a milyen az elhárítandó sérelem, vagy (más szempontból) az oltalmazandó jog fontossága. Ez a tétel igen észszerű. Négy elsőrangú bíró nagy tekintélye támogatja. Kétségtelenül azt az elvet fejezi ki, a melyet az angol jog megközelíteni akar. De mégis, legalább némi joggal, hihetjük, hogy egy másik, egyszerűbb elmélet pontosabban fejezi ki a tekintélyeinktől elfogadott tételt.

Második elmélet. — A ki a személye vagy vagyona ellen irányzott jogtalan támadást visszautasítja, jogosan használja támadója ellen az erőszak ama mennyiségét, — még ha halált okozhat is — melyet a támadás visszaverése, vagyis a személyes oltalom megkíván; de a bűntevőn súlyos testi sérelmet vagy halált ejteni általában csak úgy jogos, ha a személyes védelem vagyis az életnek, a testnek, a szabadságnak megóvása szükségessé teszi.²

¹ C. C. B. Commission, Report p. 11.

² L. Stephen, *Commentaries* (8. kiad.) I. p. 139; III. pp. 243, 244; IV. pp. 53—55. „Jogos védelem esetén a sértett fél az erőszakot erőszakkal verheti vissza, hogy személyét, házát, vagyonát megvédje az ellen, a ki erőszakkal vagy csellel nyil-

Ezen elméletről mondhatjuk, hogy az „a személyi védelemre szükséges erőszak jogszerűségének elmélete“. Abban lehet összegezni, hogy ama jog, melynél fogva a megtámadót testében súlyosan károsíthatjuk vagy megölhetjük, azon jogból ered és azon jogban találja korlátját; az életet vagy személyt fenyegető komoly veszély elhárítására és a személyes szabadság elleni súlyos támadás visszaverésére minden tisztas polgár használhatja a szükséges eszközöket.

A „szükséges és észszerű erőszak jogosságának“ és „a személyes védelemre szükséges erőszak jogosságának“ elmélete az esetek legnagyobb részében ugyanazon gyakorlati eredményekre vezet.

Mind a két elmélet szerint joga van *A*-nak, ha *X* által megtámadtatik és élete veszélyben van, és ha a támadást másképp vissza nem utasíthatja vagy el nem kerülheti, *X*-et halálosan megsebezni. Az első elmélet szerint az *A* által használt erőszak jogos is, észszerű is; a második elmélet szerint az *A* által alkalmazott erőszak szigorúan a személy megvédése végett van használva. Egyik elmélet szerint sincs *A* jogosítva *X*-re azért löni, mivel ez makacsul az *A* földjein csavarog. Mert a büntetés, melyet *A* *X*-re mér — az

ván valamely büntettet akar elkövetni és azt meg is kíséri. Ezen esetekben nem tartozik meghátrálni; üldözheti ellenfelét, a míg önmaga nincs veszélyen kívül; és ha a küzdelemben megtámadóját megöli, ez az emberölés büntetlen.“

„Ha lopás vagy emberölés céljából büntett követtetik el valakinek személye ellen, a megtámadott fél erőszakkal verheti vissza az erőszakot; sőt vele levő szolgája vagy bármely jelenlevő más személy is közbeléphet a büntett megakadályozása végett; ha halál esik, a közbelépő személy büntetlen. E tekintetben a természeti érzés összhangban van a társadalmi kötelességgel.“ Foster, *Discourse* II. chap. III. pp. 273, 274.

életveszély — észszerűtlen, vagyis nincs arányban az *A*-nak okozott kárral; másrészt ez utóbbi, midőn a csavargóra lő, nyilván nem személyének védelmére használja az erőszakot, hanem vagyonának oltalmazása végett. Sőt a két elmélet megegyezik ama szabályokra nézve is, melyek azt határozzák meg, hogy hol van határa ama jognak, melynélfogva az egyik ember a másikat, habár élete vagy személye védelmében, megölheti vagy megsebesítheti.¹ E szabályoknak főalapja az, hogy nem szabad mást súlyosan megsérteni, mielőtt a végső erőszak elkerülésére minden lehetőt meg nem tettünk. *X* rabló megtámadja *A*-t, kinek zsebében revolver van. Nem szabad rögtön *X*-re lőnie; a bűncselekmény elkerülése végett legelőbb is hátrálnia kell, ha lehet. *X* üldözi, *A* egy falat talál útjában. Ekkor, de csakis ekkor, és ha nincs más módja a támadást visszaverni, lőhet *X*-re; ez a tette büntetlen. Ha áll is az, a mit ez ellen felhoztak: hogy azon apróra részletezett fel-

¹ L. Stephen, *Criminal Digest* (5. kiad.), art. 221. De v. ö. *Commentaries* (8. kiad.) IV. pp. 54—56; és 1 Hale, P. C. 479. A tekintélyek nem teljesen egyetértők arra nézve, hogy joga van-e *A*-nak *X*-et megölni, mielőtt amaz, a mennyire lehet, meg-hátrált. De az általános szabály, azt hiszem, eléggé világos. Azt a szabályt, hogy a megtámadott hátrálni tartozik, mindig kombinálni kell az általános emberi jog és kötelesség ama szabályával, hogy a büntett elkövetését mindenki megakadályozni tartozik, és azzal a ténnyel, hogy a törvény a ház védelmét körülbelül egyenértékűnek veszi a tulajdonos személyének védelmével. „Ha a bűntevő valakit akár ennek lakásán, akár azon kívül megtámad a végből, hogy megrabolja vagy megölje, ez nem tartozik visszavonulni; megölheti támadóját, ez nem bűncselekmény.“ 1 Hale, P. C. 481. A lakás védelméről 1. East, P. C. 287.

tételek, melyek mellett a rablótól megrohant ember a támadója ellen fordulhat, a társadalomnak egy régi korszakából valók és többé-kevésbbé elavultak: az elv, melyen alapulnak, mégis észszerű és igen fontos. Ezen elv az, hogy még a gonosztevőtől megtámadott ember sem használhat saját védelmére oly erőszakot, mely nem „szükséges”; az erőszak pedig akkor nem szükséges, ha a megtámadott személy hátrálással elkerülheti; más szavakkal: ha ideiglenesen lemond ama jogáról, hogy bizonyos helyen tartózkodhatik, például egy köztér oly részén, a hol törvényes joga van állani.¹

Összegezve a mondottakat, mind a két elmélet a „szükséges” erőszakot tartja szem előtt és egyik sem engedi meg a cél elérésére szükséges erőszakkal nagyobbnak használatát. A megtámadtatik X-től; egyik elmélet szerint sem büntetlen, ha megöli vagy megsérrelmezi X-et, holott egy ajtó egyszerű elzárásával oltalmazhatja biztonságát. Mind a két elmélet egyaránt jól kifejti, hogy a mint a jogtalan támadás szorongatóbbá válik, a jogszerűen használható erőszak mennyisége is emelkedik, és hogy valamely jóság, különösen egy lakóház birtokának védelme, könnyen a birtokos életének jogszerű védelmévé változhatik át. „A birtok védelmére használt erőszak büntetlensége, bár a birtok védelmére van alkotva, alapjában nem más, mint a személy védelme.”² Ez az ítélet

¹ Stephen, *Commentaries* (8. kiad.) IV. pp. 53—54; v. ö 1 Hale, P. C. 481, 482; Stephen, *Criminal Digest*, art. 201; Foster, *Discourse*. II. cap. III. Megjegyzendő, hogy az a szabály, hogy az ember menekülni köteles megtámadója elől, mielőtt erőszakot használna, úgy látszik, csak azon esetre áll, midőn az erőszak súlyos testi sértést vagy halált okozhat.

² Rolle's Ab. Trespass, g. 8.

összegezi az egész anyagot, de a Blackstone ajánlotta föntartás világánál kell azt olvasnunk, vagyis: a személyi védelem joga nem szolgálhat támadás igazolásául.¹

Érdekes kérdés, valjon a két elmélet bizonyos körülmények között nem vezethet-e különböző eredményekre; de a bírói megítélés alá kerülő rendes esetekben e kérdésnek nincs nagy fontossága. Rendesen azt kell eldönteni, hogy mely pontig használhatja valaki jóhiszeműen a támadás visszaverésére szükséges teljes erőszakot. E tekintetben pedig nem nagy fontosságú, hogy az erőszak használatát annak „ésszerűsége” vagy „személyvédelmi minősége” folytán tekintjük-e igazoltnak. Ha mégis választanunk kell a két elmélet között, úgy az angol jogász biztosabban vitathatja azt, hogy oly erőszak, mely komoly testi bajt vagy halált okoz vagy okozhat („végső” erőszaknak lehetne nevezni), csak a szorosan személyi védelem esetében jogosult.

Azt lehetne ellenvetni, hogy a személyvédelem jogának ez az értelmezése túlságosan szűk korlátok közé szorítja a polgár ama jogát, hogy a jogtalanság ellen védekezhetik.

Két megjegyzés azonban le fogja szállítani ezen ellenvetés jelentőségét.

Először, az embernek a közigazság érdekében joga van, és gyakran kénytelen is, az erőszak bizonyos mennyiségét alkalmazni s ez némely esetekben a halálokozásig mehet.

E szabálynál fogva a jó polgár jogszerűen közbeléphet a végből, hogy a közrend ellen jelenlétében

¹ Stephen, *Commentaries* (8. kiad.) IV. pp. 53—54.

történő támadásnak véget vessen s az e célra észszerűen szükséges erőszakot is használhatja.¹ Ugyanezen szabálynál fogva mindenki, a kinek jelenlétében felonyt követnek el, törvény szerint köteles a tettest letartóztatni; pénz- és szabadságbüntetés vár reá, ha hanyagsága miatt a tettes menekül.² Ha felony követtetett el és a tettes menekül az igazságszolgáltatás elől, vagy ha valakit súlyosan megsebesítenek, minden ember tartozik a bűnös szökését minden erejével megakadályozni. Ha a menekülő bűnöst üldözés közben megölik, ez az ölés, *feltéve, hogy nem lehetett a bűnöst más módon elfogni*, büntetlennek lesz tekintendő. Az üldözés nem csupán menthető, hanem törvényparancsolta volt, mert a törvény bünteti azt, a ki az üldözést *szándékosan* elmulasztja.³ Az ilyen végső erőszak használata kétségkívül csak felony esetében és akkor büntetlen, ha erőszakos bűntett megakadályozása végett történik. De a „*súlyos és erőszakos bűntett megakadályozása végett* elkövetett emberölés büntetlen . . . a mai angol jog szerint. Ha valaki lopást vagy gyilkosságot, vagy *éjjel* betörést kísérel meg s őt e kísérellet közben akár a megtámadott, akár a ház tulajdonosa, akár ezek szolgálja, akár

¹ L. Timothy v. Simpson, 1 C. M. & R. 757.

² Stephen, *Commentaries* (8. kiad.) IV. pp. 336, 347; Hawkins, P. C. book II. chap. 12.

³ Foster, *Discourse II. of Homicide*, pp. 271, 272, v. ö. 273, 274. — „Az a tett, melylyel szándékosan másnak halála okoztatik, nem bűntett . . . ha azon célból követtetik el, hogy az áruló, a bűntevő, a kalóz, ki megszökött vagy megszökni készül, elfogassék vagy jogszerűen fogva tartassék, még akkor sem, ha ez az áruló, bűntevő vagy kalóz nem használt személy elleni erőszakot.” — Stephen, *Digest* (5. kiad.) art. 222.

a büntett megakadályozása végett közbelépő más személy megöli, a tettes felmentetik és szabadlábra helyeztetik. Ez a szabály nem alkalmaztatik a nem erőszakos büntetteknel, például zsebtolvajlásnál, *nappal* betörésnél, hacsak e betörés nincs egybekötve rablás, gyújtogatás, gyilkosság kísérlétével stb.”¹ Ennélfogva az oly cselekmény, mely az ingó vagyon védelmében elkövetve nem büntetlen, gyakran azzá lesz, ha büntett megakadályozásának vagy a bűntevő elfogásának szükséges eszköze volt. Tolvajok fosztogatják A házát; a kert falán át menekülnek s magukkal viszik A ékszereit. Utóbbinak élete nincs veszélyben, de üldözi a bandát, felhívja a tolvajokat, hogy adják meg magukat s nem lévén más módja szökésüket megakadályozni, leüti az egyiket, X-et, ki ennek következtében megkál. Ha Foster tekintélyében bizhatunk, A, úgy látszik, nemcsak ártatlan, de polgári kötelesség etteljesített.²

Megjegyzendő továbbá, hogy ha A jogszerűen okozhat testi bajt X-nek — például letartóztathatja, — X jogtalanul cselekszik, ha A-nak ellentáll s felel a sérelemért, melyet A-nak az ellentállással okozott.

¹ Stephen, *Commentaries* (8. kiad.) IV. pp. 49, 50.

² Willesről, a nagy emberről és tudós bíróról, egy fültanu a következő történetet beszéli. Valaki ezt kérdezte tőle: „Benézek a szobámba s tolvajt látok, ki éppen viszi az órámat, de ő nem láthat engem; mit tegyek?” Willes körülbelül ezt felelte: „Tanácsom, melyet mint ember, mint jogtudós és mint angol bíró adok önnek, a következő: A kérdésben feltett körülmények között az ön joga, de talán kötelessége is ez: fogjon egy kétsövű fegyvert, töltsen meg gondosan mind a két csövét s a nélkül, hogy a tolvaj figyelmét magára vonná, céllozzon szívére és ölje meg.” *L. Saturday Review*, 1893. november 11, p. 534.

Másrészt jogszerűen cselekszünk, ha törvényes jogaink használatában oly mérsékelt erőszakkal élünk, mely e jogok egyszerű gyakorlásához szükséges.

A nyilvános úton halad hazafelé; *X* fel akarja tartóztatni, *A* eltaszítja *X*-et, ki elesik és megsérül. *A* nem követett el jogtalanságot, csak védekező helyzetben volt és elhárította a kísérletet, mely őt azon jogának gyakorlásában, hogy a közúton járhat, gátolni akarta. Erre *X* kardot ránt és újból megtámadja *A*-t. Világos, hogy ha az utóbbinak nincs más módja személyét megvédeni — például nem futhat meg vagy nem térhet ki, — joga van a saját védelmére szükséges bármily mennyiségű erőszakot — még *X* leütését vagy lelövését is — alkalmazni.

Itt azonban egy nehéz kérdés merülhet fel. Mennyiben köteles *A* jogainak gyakorlásáról — a szóban levő esetben az úton való járás jogáról — inkább lemondani, semmint *X* megölését vagy megsérrelmezését kockáztatni?

Tegyük fel például, hogy *A* jól tudja, hogy *X*, bár törvényes ok nélkül, igényt tart a szóban levő út elzárására; jól tudja azt is, hogy ha más útra tér, mely egy kis kerülővel szintén háza felé vezet, menekül azon veszélytől, hogy *X* megtámadja, vagyis hogy u. n. önvédelem helyzetébe jusson és *X*-re súlyos testi fenytéket legyen kénytelen mérni.

X-nek azt a jogát, hogy a célja eléréséhez szükséges erőszakot alkalmazza, következőképen lehet megállapítani. *A*-nak joga van *X*-et eltávolítani. Mint-hogy az utóbbi fokozza az erőszakot, *A*-nak joga van azt visszaverni. Ilyképen egy járási jog fölötti egyszerű veszekedés *A* életének védelmévé változhatik, mely büntetlenné teszi az *X*-re mért még

halálos ütést is. De ez a felfogás hibás. *A*-nak azon tette, hogy *X*-et meglötte vagy leütötte, csak úgy lesz büntetlen, ha világosan kimutatja, hogy legalább egyikében volt azon eseteknek, melyek a megtámadó elleni végső erőszak használatát igazolják. Már pedig ha elkerülheti *X* erőszakoskodását az által, hogy útvjáról néhány méternyire letér, támadó magatartását ezen elvek egyikével sem mentheti. *X*-nek meglövése kétségtelenül nem „észszerű“, mert az *X*-nek okozott kár nincs arányban a bajjal, melyet *A* elhárítani akar, hogy ugyanis ne kelljen néhány méternyi kerülővel haza mennie. Ezenkívül *X* meglövése nem a szoros személyvédelemben történt, mert *A* kitérhetett volna minden veszély elől azzal, hogy más úton megy. *A* nem élete oltalmára használ erőszakot, hanem a végből, hogy egy bizonyos úton való járás jogát érvényesítse. Hogy ez *A* helyzetének helyes felfogása, mutatják a régi jogszabályok, melyek kötelességévé tették a megtámadotnak, hogy lehetőleg messze húzódjék vissza, mielőtt a támadót súlyosan sérelmezi.

Az 1858-ban elbírált Reg. v. Hewlett ügyben szintén ily értelmű birói kijelentés történt. *X* megütötte *A*-t, ez kést rántott és halálosan megsebezte ellenfelét. A biró azon elvet mondotta ki, hogy „hacsak *A* rablástól vagy hasonló bűncselekménytől, avagy attól nem tartott, hogy életét vagy testét veszélyeztetik (de nem egyszerű ütéstől), akkor nem volna menthető, hogy kést használt védelmében.“¹ Ez a dictum alapjában azt mondja ki, hogy *A* erőszakossága nem menthető, mert bár veszélyt hárított el (a meg-

¹ Foster & Finlason, 91, per Crowder J.

üttetés veszélyét), de az nem élete, teste vagy vagyona védelmére volt szükséges. Az eset különösen jellemző, mert *X* nem valamely vélt jogát érvényesítette, hanem bűntevő volt.

Módosítsuk kissé az utóbbi esetet. Tegyük fel, hogy *X* nem gonosztevő, hanem rendőr, ki a rendőrbiztos parancsára akarja *A*-t gátolni abban, hogy az u. n. Márványiv alatt menjen be a Hyde-parkba. Tegyük fel azt is, hogy a rendőrbiztos tévedésben volt jogairól és hogy ennél fogva annak akadályozása, hogy *A* bizonyos bejáraton menjen be, nem volt törvényes. Ily körülmények között *X* nem volna jogos téren és *A*, úgy tetszhetnék,¹ jogosan verheti vissza *X*-et. De mondhatjuk-e azért, hogy ha *A* nem tudja *X*-et félretolni, jogszerűen használhatja a bemenetelre szükséges erőszakot és például megszűrhatja *X*-et? Bizonyára nem. A szűrés nem volna az erőszak észszerű alkalmazása és a tettnek nem volna személyvédelmi jellege.

Szóval: a törvényes jogok fölötti vitát a törvényes bíróságok elé kell vinni, „mert a *vindices injuriarum* a fejedelem és bíróságai, ezek meg fogják adni a sértett félnek a jogszerű elégtételt.“² Kétségbevonat jogait senki sem vitathatja erőszakkal. Jogi contro-versiákat nem lehet ököllel megoldani. Egy püspököt, a ki a XVIII. században zendüléssel és fegyveres támadással kívánta érvényesíteni azon igényét, hogy egy *deputy registrar*-t elmozdítson, a bíróság meg-

¹ E képzelt esetben természetesen felteszszük, hogy a törvények nem adnak hatalmat a rendőrbiztosnak a parkba járás jogának szabályozására. Nem akarom bírálni a Metropolitan Act-eket, sem véleményt mondani a rendőrbiztos hatásköréről.

² Stephen, *Commentaries* (8. kiad.) IV. p. 55.

dorgálta, kijelentvén neki, hogy tévesen értelmezi a jogot; csak Erskine ékesszólásának és sophismáinak köszönhetette, hogy elkerülte az esküdtszéki marasztalást.¹

Bármely szempontból nézzük tehát a dolgot, ugyanazon eredményre jutunk. Az egyéni jogok védelmében a végső erőszak használatának egyedüli kétségtelen mentsége — a fentemlített kivételekkel és korlátozásokkal — a szorosan vett személyvédelem szükségében áll és abban találja határait.

¹ The Bishop of Bangors Case, 26 St. Tr. 463.

ÖTÖDIK JEGYZET.

A nyilvános gyülekezés jogával kapcsolatos kérdések.

A nyilvános gyülekezés jogával kapcsolatban négy kérdést kell fontolóra vennünk:

1. Létezik-e közönséges jog a nyilvános helyeken való gyülekezésre? 2. mi a „törvénytelen gyűlés” kifejezésnek értelme? 3. mi jogaik vannak a korónak vagy szolgáinak a törvénytelen gyülekezettel szemben? 4. mi jogaik vannak a törvénytelen gyűlés tagjainak, ha a gyülekezetet erőszakkal megzavarják vagy felosztatják?

A szóban levő kérdés helyes megértése végett két vitán kívüli, de gyakran figyelmen kívül hagyott tétel igazságára és jelentésére kell szigorúan ügyelnünk.

Az első az, hogy az angol jog nem ismer sem politikai, sem egyéb célú nyilvános gyülekezési külön jogosultságot.¹

A gyülekezési jog nem egyéb, mint bíróságainak a személyes szabadság és az egyéni szólás-szabadság tárgyában kijelentett nézeteiből vont következtetés.

A törvényes gyülekezet megzavarása tehát nem valamely közjog megsértése, hanem *A* vagy *B* egyéni jogainak megtámadása, mely végső sorban a gyülekezetben résztvevő egyesek jogának külön-külön való

¹ L. fentebb a VII. fejezetet.

megsértésére oszlik fel. Azt, ki valamely csoportot jogtalanul feloszlat, nem gyülekezetzavarás miatt fogják perbe, hanem azért felel (ha felelős) büntető- és magánjogi úton, mert A-t, a gyülekezet egyéni tagját, támadta meg.¹ Így tehát ama további kérdés megoldása, hogy a törvényes gyülekezet tagjai mennyiben állhatnak ellen a gyülekezet feloszlására irányuló kísérletnek, voltaképen attól függ, hogy mily jogos eszközöket használhat az egyes polgár valamely támadás megtorlására vagy visszaverésére.

A szemünk előtt tartandó második tétel az, hogy a nyilvános gyülekezés joga körül támadt legnagyobb kételyek onnan származnak, hogy nehéz meghatározni, mennyire van a személy, a szabadság vagy a vagyon védelmében az erőszak használata megengedve; vagyis — ha az „önvédelem“ szót legtágabb értelmében vesszük — onnan, hogy az önvédelem jogát szabályozó elvek bizonytalanok.²

E bevezető megjegyzéseknek a tárgyalandó kérdéssel való szoros kapcsolata értekezésünk folyamán nyilvánvaló lesz.

I. Van-e általános jog a nyilvános helyeken való gyülekezésre?

A felelet könnyű. Az angol jog nem ismer ily jogot.

Igaz, hogy mi angolok politikai és egyéb czélok-ból össze szoktunk jönni parkokban, köztereken és mindenkinek nyitva álló más helyeken. Az is igaz, hogy Angliában a szabad ég alatt tartott gyűlések nincsenek, miként más államokban (pl. Belgiumban), külön megszorításoknak alávetve. A nyilvános helyen

¹ L. Redford v. Birley, 1 St. Tr. (n. s.) 1017.

² L. fentebb a IV. jegyzetet.

összeverődött tömeg — akár mulatság, akár tanácskozás céljából, akár akrobata-mutatványok nézése végett, akár a végből gyűlt össze, hogy egy államférfi fordulatainak kimagyarázását hallgassa meg — azon helyzetben van, mint az ily célokból teremben vagy magánlakáson tartott gyülekezet. Szóval, a törvényes célból való összejövétel, ha oly helyen történik, melyet elfoglalni a gyülekezetnek joga van, és ha békésen működik, úgy hogy józan emberben nyugtalanságot nem kelthet: törvényes gyülekezet lesz, akár Exeter Hall-ban tartják, akár a hatfieldi vagy hawardeni mezőkön, akár egy londoni parkban. Az ily gyülekezetbe avatkozni senkinek sincs joga, az abban való részvétel miatt törvényesen senki sem büntethető.

De a jog, mely nem tiltja a szabad ég alatti gyülekezést, általában azt sem rendeli, hogy legyenek bizonyos helyek, melyeken a közönség akár politikai tanácskozás végett, akár mulatság céljából összejöhet. Természetesen lehetnek és vannak is külön helyiségek, melyek törvénynél, szokásnál fogva vagy egyébként a közönség használatára rendelvek olyként, hogy nyilvános gyülekezetek céljából is igénybe vehetők. De általában véve a bíróságok nem ismerik el, hogy bizonyos területek e célra volnának fenntartva. Az ezer emberből álló tömeg e tekintetben is azon helyzetben van, mint az egyes ember. Ha A felolvasást kíván tartani, beszédet akar mondani vagy mutatványt akar produkálni, teremről vagy térről kell gondoskodnia, melyet e célra jogosan használhat. Ne sértse a magántulajdonjogot vagyis ne kövessen el törvényteleniséget (trespass); ne bántsa a közönség érzületeit, vagyis ne okozzon kárt (nuisance).

Azt a nézetet, hogy létezik jog, melynél fogva a nyilvános helyeken gyűlést lehet tartani, eszmezavar vagy téves feltevés szülte. A nyilvános gyülekezés jogát, vagyis azt, hogy mindenkinek joga van másokkal egy bizonyos helyen törvényszerű célra, különösen politikai tanácskozás végett találkozni, összetévesztik egy egészen más, alaptalanul vitatott joggal, melynél fogva mindenkinek igénye volna a közönség számára nyitva álló helyet gyűlés tartására használni fel. E két jog között, ha ugyan mind a kettő létezik, lényeges a különbség, és sok államban egészen különböző elvek szerint vannak szabályozva. Azt is vitatják, hogy a köztereket, utcákat és utakat, melyeket mindenki jogosan használhat, gyűlések tartására feltétlenül igénybe lehet venni. E feltevés téves. Ha valamely csoport az országutat elállja, ez bizonyára „nuisance” nemcsak jogi, hanem közönséges értelemben is, mert sérti minden polgárnak azt a jogát, hogy a területet jogszerű módon használhatja. Az országút közhasználatra van ugyan rendelve, de csak járás-kelésre,¹ s e törvényes rendeltetése kizárja a politikusoknak azon igényét, hogy forumul használhassák, a mint kizárja a színészeknek azon igényét, hogy nyílt színházul használhassák. A tömeg, mely bármi célból az utcán gyülekezik, és azok, a kik e csoportosulást előidézik, „nuisance”-t követnek el.²

Az ilyképen „más, hasonló igényekkel bírók sérelmével” korlátlan számban és tetszés szerinti időre gyűlésezni szándékozók kívánsága „merően ellenkezik

¹ Dovaston v. Payne, 2 Hy. Bl. 527.

² Rex v. Carlile, 6 C. & P. 628, 636; Tramway's Case, *Times* 1888. szeptember 7-iki sz.

a szabad járás-kelés jogával, és tudtunkkal nem is szól mellette döntés".¹ A nagyközönségnek még közterén sincs joga gyűlésezni.² A nyilvános helyeken való gyűlekezés joga körül tapasztalható általános tévedésnek alapja azon járatos nézet, hogy jogunk kedvez a politikai tanácskozás céljából való összejöveteleknek; mihez ama hallgatag feltevés járul, hogy a hol jog van, ott az annak gyakorlásához szükséges eszközök is meg vannak engedve. Ezek igen alap-talan nézetek. Az angol jog épp oly kevésbé része-síti kedvezményben vagy gondoskodásban a politikai gyűléseket, mint a nyilvános hangversenyeket. Min-den embernek joga van politikai szónoklatot hall-gatni, a mint joga van zenekart hallgatni vagy kalácsot enni. De mindezen jogok gyakorlásában alkalmazkodnia kell azon törvényekhez, melyek a jogsértést, a kártételt, a lopást tiltják.

Azt mondják, hogy az u. n. forum hiánya az ér-demes polgárok ezreinek tenné lehetetlenné politikai kívánságaik nyilvánítását. Ez igaz, de jogi szem-pontból közömbös. Mindenkinek joga van a Punch előadását megnézni; de ha Punch színházban pénz-ért mutogatja magát, csak az nézheti meg, a kinek megvan a hozzávaló shillingje. Mindenkinek joga van zenét hallgatni; de ha nincs hely, a hol a zenekar jogsértés nélkül játszhatik, a legkiválóbb polgárok ezrei kénytelenek lemondani a zenéltetés jogáról. Min-den embernek joga van a maga módjára imádkozni; de ha valamely terület összes földbirtokosai megtagad-

¹ Ex parte Lewis, 21 Q. B. D. 191, 197; per Curiam.

² Bailey v. Williamson, L. R. 8 Q. B. 118; De Morgan v. Metropolitan Board of Works, 5 Q. B. D. 155.

ják a Wesley templom építéséhez szükséges telket, a hivek kénytelenek lemondani arról, hogy methodista templomba járjanak.

II. Mi a „törvénytelen gyülekezet“ fogalma?

A „törvénytelen gyülekezet“ nem oly gyülekezetet jelent, melynek célja törvényellenes. Ha például öt gonosztevő egy zárt helyiségben a végből jön össze, hogy valami fondorlatot főzzön ki, rágalmazó iratot fogalmazzon, pénzt hamisítson vagy hamis esküt eszeljen ki: ez törvénytelen célú találkozás, de alig mondhatjuk róla, hogy „törvénytelen gyülekezet“. E kifejezés az angol jogban műszó. Többé-kevésbé korlátolt, meghatározott jelentése van, melyet a különböző idők tekintélyei nem egyenlő szabatossággal definiáltak.¹ A meghatározások többnyire inkább a szavakban térnek el, mint az érdemre nézve. De e különbségek két szempontból mégis fontosak. Mutatják először, hogy ama körülmények, melyek a gyülekezetet törvénytelenné tehetik, nincsenek absolute megállapítva, és hogy az ily gyülekezetek szükséges ismérveire vonatkozó néhány fontos kérdés még vitás. Mutatják másodszor azt, hogy a nyilvános gyülekezet jogát meghatározó szabályok a birói törvényhozás eredményei, hogy az ilyen törvényhozást a bíró tovább

¹ Hawkins, *P. C.* book I. cap. 65, ss. 9, 11; Blackstone, IV. p. 146; Stephen, *Commentaries* (8. kiad.) IV. p. 213; Stephen, *Criminal Digest*, art. 70; *Criminal Code Bill Commission, Draft Code*, sec. 84, p. 80; *Rex v. Pinney*, 5 C. & P. 254; *Rex v. Hunt*, 1 St. Tr. (n. s.) 171; *Redford v. Birley*, *ibid.* 1071; *Rex v. Morris*, *ibid.* 521; *Reg. v. Vincent*, 3 St. Tr. (n. s.) 1037, 1082; *Beatty v. Gillbanks*, 9 Q. B. D. 308; *Reg. v. M' Naughton* (Irish), 14 Cox, C. C. 576; *O'Kelley v. Harvey* (Irish), 15 Cox, C. C. 435.

fejleszthet, hogy tehát a jogász, ki egy adott gyűlés törvényességét bírálja meg, az idevonatkozó döntések irányzatát és szavait egyaránt gondosan tartozik mérlegelni.

A ki a döntvényeket elfogulatlanul tanulmányozza, könnyen fel fogja ismerni a törvénytelen gyülekezetnek (bármiként legyen az definiálva) általános, kiemelkedő jellegét. Oly személyek összejövedele az, kik rendháborítást akarnak elkövetni vagy követnek el, vagy a kik másokban azon alapos félelmet ébresztik, hogy a gyűlés rendháborítást fog elkövetni. A rendnek e tényleges vagy fenyegető megháborítása a „törvénytelen gyülekezet”-nek úgyszólván lényeges ismérve vagy „sajátsága”. Ha a hagyományos meghatározásokat vagy definitiókat, továbbá a Stephen „Digest” című munkájában és a büntetőjogi bizottság javaslatában foglalt autoritativ megállapításokat gondosan vizsgáljuk, többé-kevésbbé pontosan körülírhatjuk a „törvénytelen gyülekezet” fogalmát.

Talán így lehet meghatároznunk:

Három vagy több oly személynek [gyülekezete, a kik

1. rendzavarás végett jönnek össze, vagy összejövetelük után rendzavarást követnek el; vagy

2. oly célból jönnek össze, hogy nyílt erőszakkal büntettet kövessenek el; vagy

3. bármilyen, akár törvényes, akár törvénytelen célból oly módon gyülekeznek, hogy a közelben tartózkodó nyugodt, bátor emberekben azon alapos félelmet keltik fel, hogy a gyülekezet rendzavarásra fog vezetni; vagy

[4. a végből jönnek össze, hogy a király alattvalóiban elégedetlenséget szítsanak, az ország tör-

vényes alkotmányát és kormányát gyalázzák és nyilvános összeesküvést hozzanak létre vagy készítsenek elő].¹

Figyeljünk a következő tételekre:

1. Törvénytelen gyülekezet az összejövetel, ha a nyugalmat zavarja, vagy a közelében tartózkodó józan emberekben azt a félelmet kelti fel, hogy meg fogja zavarni a nyugalmat.

Azért annak meghatározásánál, hogy valamely adott összejövetel törvénytelen gyülekezet-e, tekintetbe kell venni a megtartása idején uralkodó közhangulatot, a gyülekező személyek minőségét és számát, gyülekezésük módját (hogy például fegyveresen jelennek-e meg vagy nem), a gyülekezés helyét (hogy például nyílt mezőn jönnek-e össze vagy egy népes városban) és sok más körülményeket.

2. A gyülekezet lehet törvénytelen, ha törvényes célból tartatik is.

Könnyen meglehet, hogy egy fogoly kiszabadításának kérelmezése végett vagy egy akrobata-előadásra egybegyűlt csoport, bár jogos célból jött össze, törvénytelen gyülekezet, vagy azzá válik. Ha százezer ember találkozik, a cél törvényes volta mellett is előállhat azon alapos félelem, hogy rendzavarás fog bekövetkezni. A cél törvényessége egymagában nem teszi törvényessé a gyülekezetet.

¹ O'Kelly v. Harvey (Irish) 15 Cox, C. C. 435. E definíciónak zárjelbe foglalt része az angol jogra nézve talán kétséges (l. azonban Reg. v. Ernest Jones, 6 St. Tr. (n. s.) 783, 816, 817, Wilde C. J. fejtegetését és Reg. v. Fussel, u. o. 723, 764, Wilde C. J. fejtegetését); de bizonyára megállana a definíciónak e része is, ha a gyűlés oly időben tartatnék, mikor lázításai a közbékét veszélyeztetik.

3. A törvénytelen célra történő gyülekezés, a mint kimutattuk, nem szükségképen törvénytelen gyűlés.

A gyűlés jellegének próbája az, hogy nem vesz-e célba törvénytelen erőhasználatot, vagy hogy nem kelt-e másokban alapos félelmet arra nézve, hogy törvénytelen erőszak fog használtatni, vagyis hogy az ország békéje meg fog zavartatni.

4. Vannak döntések, melyek támogatják azt a feltevést, hogy az olyan összejövétel, melynek célja lázítás, osztálygyűlölet keltése vagy az országos alkotmány gyalázása,¹ *ipso facto* törvénytelen, és hogy az olyan összejövétel, mely nyilvános jellegű törvénytelen összebeszélést akar előmozdítani, még ha közvetlenül nem is jár a rendzavarás veszélyével, törvénytelen gyülekezet.

5. Két kérdés mindenesetre vitás marad.

Törvénytelen-e az olyan gyűlés, melynek magában véve talán békés célja van, de alapos félelmet kelt arra nézve, hogy jövőben a közbéke megzavarására fog vezetni; a melyben például politikai szónokok úgy beszélnek, hogy alaposan lehet tartani, hogy szavaik a gyűlés után lázadást fognak előidézni.

E kérdésre nem lehet határozottan felelni.²

¹ Redford v. Birley, 1 St. Tr. (n. s.) 1071; Rex v. Hunt ibid. 171; Rex v. Morris, ibid. 521; Reg. v. M'Naughton (Irish) 14 Cox, C. C. 572; O'Kelly v. Harvey (Irish) 15 Cox, C. C. 435; Reg. v. Burns, 16 Cox, C. C. 355; Reg. v. Ernest Jones, 6 St. Tr. (n. s.) 783; Reg. v. Fussell, ibid. 723.

² Rex v. Hunt, 1 St. Tr. (n. s.) 171; Rex v. Dewhurst, ibid. 530, 599. „A mi a félelmet illeti, úgy lehetnek esetek, melyekben a gyűlés általános jellege nem ad okot arra, hogy közvetlenül, még a gyűlés feloszlása előtt, törvénytelenségtől tartsunk, és én azon nézet felé hajlok, hogy a vád tárgyát képező második pontra nézve csak akkor lehet a bűnösséget

Kell-e, hogy a rendzavarást vagy az ettől való félelmet, mely a gyűlést törvénytelené teszi, a gyűlés tagjai okozzák?

Az e tárgyban kelt egyetlen angol döntés¹ igennel felel a kérdésre. A gyűlés még nem törvénytelen azért, mert felizgatja azokat, kik mint rendveszélyeztetőt rossz szemmel nézik. Ha tehát egy kis protestans csoport egy szegény, izgatott katholikus lakosság közepette gyűlést tart a végből, hogy a gyónást vagy a szentek imáadását helytelenítse: ez a gyűlés nem törvénytelen, bár mindenki tudja, hogy könnyen idézhet elő zendülést vagy vérontást. A irlandi bíróságok, melyek a common law magyarázatára épp úgy hivatvák, mint az angol törvényszékek, nem fogadják el e nézetet. Lehet, hogy a józan ész sem helyesli az angol Queen's Bench Division most kifejtett elméletét. E pontra nézve is legjobb, ha az olvasó függeszti véleményét.

III. *Mily jogai vannak a koronának vagy szolgálóinak a törvénytelen gyülekezettel szemben?*

1. A ki törvénytelen gyűlésben részt vesz, vétséget követ el és a korona bűnperbe foghatja.

Hogy az egyes ember, ki a gyűlésen jelen volt, ezért „részvétel“-ben bűnös-e, esetről-esetre eldöntendő ténykérdés.

megállapítani, ha várható vagy valószínű volt, hogy a félelem közvetlenül a gyűlés feloszlása előtt előállhat. De ha a bizonyítékok arról győzték meg önöket, hogy jövőendő lázadástól lehetett tartani s ez a közelben tartózkodókban rettegést és ijedelmet keltett, akkor óhajtanám, hogy ezt oly alakban mondják ki, melyet én megfelelőnek tartok: special-verdictum alakjában; per Bailey, J.—L. Reg. v. Ernest Jones, 6 St. Tr. (n. s.) 783; Reg. v. Fussell, ibid. 723.

¹ Beatty v. Gillbanks, 9 Q. B. D. 308.

Lehet, hogy A, bár jelen volt, nem tagja a gyűlésnek. Talán véletlenül volt ott; lehet, hogy nem ismerte a gyűlés jellegét; lehet, hogy a csoport eredetileg törvényes célra gyűlt össze; ama körülmények, melyek a gyűlést törvénytelenné teszik (pl. fegyverek mutatása, zendülés) talán a gyűlés megnyitása után következtek be és A-nak nincs benne része. Azért fontos az oly hivatalos, (pl. minisztertől vagy tisztviselőtől eredő) kijelentés, hogy a gyűlés törvénytelen célból hivatott össze. A ki a hirdetést olvasta, saját veszélyére megy az ilyen gyülekezésbe, s ha ez törvénytelenné válik, a részesség vádjával szemben nem védekezhetik azzal, hogy nem ismerte a gyűlés minőségét.¹

2. A tisztviselőknek, rendőröknek és minden jó polgárnak nemcsak joga van, de kötelessége is a törvénytelen gyűlést feloszlatni s erre, ha szükséges, erőszakot is használhatnak; nagy tévedés azt hinni, hogy be kell várniok a zendülést, vagy a Riot Act felolvasását.² E tévedés okozta, hogy a Gordon-féle zavargások idején London napokon át a csőcselék hatalmában volt. A törvénytelenül összegyűlt tömeg feloszlatásának módja és az alkalmazandó erőszak helyes mértéke a körülményektől függ.

3. Ha a gyűlés zendülésbe csap át — vagyis zavarogva, zajongva a békét kezdi bontani, — a tisztviselő, ki arról értesül, hogy 12 vagy több személy törvénytelenül, zendülve és zavarogva van együtt és a békét veszélyezteti, köteles a törvény szerinti rövid

¹ Rex v. Fursey, 6 C. & P. 81; 3 St. Tr. (n. s.) 543.

² Reg. v. Neale, 9 C. & P. 431; Burdett v. Abbot, 4 Taunt. 401, 449. L. fentebb 265. l.

felszólítást megtenni, mely közönségesen „a Riot Act felolvasása“-nak neveztetik.¹

Ennek következménye először, hogy a tizenkét zajongó ha egy óra alatt széjjel nem megy, felonyben bűnös; másodszor, hogy a tisztviselő és segédei az egy óra letelte után elfoghatják a zavargókat és az e célra szükséges erőszak alkalmazásával feloszlathatják a gyűlést; a feloszlatus közben okozott testi sértésekért vagy halálért nem felelősek. Szóval, a Riot Act felhatalmazza a tisztviselőket, hogy tegyék meg a most említett felhívást s egy órai várakozás után meghagyhatják a katonaságnak és a rendőröknek, hogy lőjjenek a zavargókra vagy kivont karddal támadjanak rájuk.² Különösen megjegyzendő, hogy a tisztviselőknak ama joga, hogy a zavargókkal a Riot Act értelmében bánhatnak el, nem érinti a tisztviselőknak, sőt minden polgárnak common-lawbeli azon jogát, hogy a rendzavarást megszüntetheti s ennél fogva a törvénytelen gyűlést feloszlathatja.³

IV. Mily jogaik vannak a törvényszerű gyülekezeti tagjainak, ha az összejövetel erőszakkal megzavartatik vagy feloszlattatik?

Az Üdv-Hadsereg tagjai egy oly helyen jönnek össze, a hol joguk van találkozni, pl. nyílt területen, melyet tulajdonosa rendelkezésükre bocsátott; gyűlésük célja törvényes, mert prédikációt akarnak hallgatni. Bizonyos személyek, kik az összejövetelt kifogás alá esőnek vagy törvénytelennek tartják, kíséreltet tesz-

¹ 1 Geo. I. stat. 2, cap. 5, s. 2.

² Stephen, *Hist. Crim. Law* I. 203; Criminal Code Bill Commission, Draft Code, ss. 88, 99.

³ Rex v. Fursey, 6 C. & P. 81; 3 St. Tr. (n. s.). 543.

nek erőszakos felosztatására, vagy erőszakkal felosztatják. Mi jogaik vannak ezzel szemben a Hadsereg tagjainak, a kik prédikácziót kívánnak hallgatni? Ez, konkrét alakban, a megoldandó kérdés.¹

A törvényes gyülekezet felosztatásának kísérlete, akár sikeres az, akár nem, nem egyéb, mint az egybegyűlt egyeseknek többé-kevésbbé erőszakos megtámadása. A támadók által elkövetett jogtalanság, a mint már kifejtettük, nem a gyülekezetet sérti (mert ennek nincsenek collectiv jogai), hanem *A*, *B* vagy *C* személyének megütése, meglökése, megverése vagy egyébként való megtámadása.

Problémánk tehát lényegileg ez: Mi jogai vannak *A*-nak, a gyűlés tagjának, ha jogtalanul megtámadják? E vizsgálatnak azonban két ága van, melyeket jól meg kell különböztetnünk.

Az első ez: Mily jogorvoslati vannak *A*-nak a támadással rajta elkövetett jogtalanság miatt?

A felelet egyszerű. Joga van polgári vagy (egy fentartással) büntető eljárást folyamatba tenni mindenki ellen, legyen az katonatiszt, katona, rendőrbiztos, tisztviselő, rendőr vagy magánember, a ki a támadásért felelős. Ha pedig *A*-t megölték, halálának okozóját vagy okozóit, az eset körülményei szerint, emberölésért vagy gyilkosságért perbe lehet fogni.

Az *A* jogaira vagy (más szempontból szólva) *A* megtámadóinak felelősségére vonatkozó ezen tétel

¹ Az Üdv-Hadsereg gyűlését kényelem szempontjából választottam a törvényes gyülekezet példájául. De nem szabad felednünk, hogy a salvationistáknak nincs sem több, sem kevesebb joguk, mint bármely törvényesen (például egy zenekar meghallgatására) egybegyűlt csoport tagjainak.

azonban némi megszorítást szenved. Nagy a nézeteltérés arra nézve, hogy mily fokú és mily nemű felelősség terheli a katonát (rendőrt), ki felebbvalója parancsára teljesít oly cselekményt (pl. elfogja A-t vagy lő reá), mely első tekintetre nem törvénytelen, de melyről utóbb kitűnik, hogy oly körülményeknél fogva, melyeket az alárendelt fel nem ismerhetett, jogellenes volt (pl. mert a gyülekezet jogilag nem volt törvénytelen, vagy mert a rendelkező tiszt túllépte hatáskörét).

„Reménylem — így szól Willes bíró, — hogy sohasem leszek kénytelen megoldani ama nehéz kérdést, hogy mennyiben menthet valakit felebbvalójának parancsa. Ha meg kellene oldanom, valószínűleg úgy döntenék, hogy a parancs feltétlenül mentesít háború idején — mindenesetre az ellengséggel vagy idegekkel szemben, sőt azt hiszem, a korona született angol alattvalóival szemben is, hacsak a parancs törvényesen kiadható nem volt. A helyesebb nézetnek azt tartom, hogy a felebbvalója parancsára cselekvő tiszt vagy katona — kivéve, ha a parancs szükségképen és nyilvánvalóan törvénytelen — igazolva van“.¹

Nem szabad elhamarkodva bírálunk egy oly jogász nézetét, kinek dictumai nyomósabbak a legtekintélyesebb ítéleteknél. E mellett Willes oly elvet mond ki, mely magában véve is igen észszerű. Ha nem fogadjuk el, absurd és igazságtalan eredményekre jutunk. Azt kívánnók a katonától, hogy a pillanat hevében jöjjön tisztába oly jogi finomságokkal, melyek a hosszan tanakodó tapasztalt jogászokat is zavarba

¹ Keighly v. Bell, 4 F. & F. 763, 790 per Willes, J.

ejthetik. A közlegényt, kit a parancsnok arra utasít, hogy a zavargás elfojtásában részt vegyen, engedetlenség esetén agyonlövetné a hadbíró, engedelmeség esetén pedig felakasztatná a polgári bíró. Figyelembe kell vennünk azt is, hogy Willes elmélete, melyet a büntetőjogi bizottság is magáévá tett,¹ úgy látszik, csak a büntető felelősségre vonatkozik. Azt hisszük, hogy a katona vagy rendőr, ki jogosultság nélkül támadja meg vagy fogja el A-t, polgárjogilag még parancs teljesítése esetén is korlátlanul felelős.

A kérdés második része az, hogy mennyiben van A-nak joga a támadók ellenében erőszakkal is érvényre juttatni azon jogát, hogy törvényszerű gyűlésben részt vehet, vagyis azon jogát, hogy oly helyen tartózkodjék, a hol ezt jogszerűen teheti (pl. a tulajdonostól törvényszerű célra, mondjuk az Üdv-Hadsereg kapitányának egy beszéd tartására átengedett helyen?).

E kérdés helyes megoldása végett egyrészt szem előtt kell tartanunk az önvédelem jogát irányzó elveket;² másrészt figyelembe kell vennünk azon körülményeket, a melyek között törvényes parancs nélkül is fel lehet oszlatni az Üdv-Hadsereg gyülekezetét. A gyűlést, vagyis A-t, megtámadhatják egyszerű zavargók; de megtámadhatják oly személyek is, a kik, bár tévesen, azt hiszik, hogy törvényes jogot gyakorolnak vagy törvényes kötelességet teljesítenek. Vizsgáljuk ezen eseteket egyenként.

Tegyük fel először, hogy az Üdv Hadseregét, köztük A-t, az u. n. Csontváz-Sereg vagy más za-

¹ Criminal Code Commission, Draft Code, ss. 48—53.

² L. a IV. jegyzetet fentebb 421. s k. ll.

vargó csoport támadja meg; tegyük fel továbbá, hogy a támadás célja nem egyéb, mint a gyűlés feloszlatása, s hogy ennélfogva *A* és társai, ha széjjel mennek, életükben és testükben veszélyeztetve nincsenek.

Úgy látszik, hogy *A* és társai jogosan maradhatnak helyükön és hogy joggal használhatják azt a mérsékelt erőszakot, melylyel egyszerűen abbeli jogukat vitatják, hogy maradhatnak, a hol vannak. *A* és társai továbbá a Csontváz-Sereg egyes tagjait perbe foghatják a nyugalom megzavarása miatt. De megtörténhetik, hogy a rendzavarók nagy számban vannak és oly erővel törnek az Üdv-Hadsereg tagjaira, hogy ezek csak lövő- vagy más fegyverek használatával tarthatják meg helyeiket. Az ilyen erőszak alkalmazása bizonyos tekintetben szükséges, mert a gyűlést csak így lehet megtartani. Jogos-e az ilyen erőszak? A legerősebb védelem, melyet *A* és társai mellett felhozhatni, az, hogy a békezavarás megakadályozása végett lőttek. De én azt hiszem, hogy az adott körülmények között a gyűlés megtartása végett lövő- vagy halálos fegyver használata igazolva nincs. Azon általános szabály, hogy az önvédelem végső eszközeit a jogtalan támadó ellen nem szabad használni addig, míg a megtámadott lehetőleg nem hátrált, több személyre épp úgy alkalmazást talál, mint az egyes emberre. Az adott viszonyok között a gyűlésnek egyes tagjai nem életüket védelmezték, hanem egy bizonyos helyen való tartózkodásuk jogát.

Tegyük fel most már, hogy az Üdv-Hadsereg gyűlését nem a Csontváz-Sereg, hanem rendőrök akarják feloszlítani; teszik pedig ezt főbb hivatalnokok

parancsára, kik tévesen,¹ de bona fide azt hiszik, hogy a belügyminiszter tiltó rendelete törvénytelenné teszi a gyűlést.

Ily körülmények között a rendőrség nyilván nincs jogos téren. A rendőr, ki *A*-t, *B*-t vagy *C*-t megtámadja, jogilag nem igazolható tettet követ el. Azt is alig lehet állítani, hogy ama puszta tény, hogy a rendőrök, mint a korona szolgái, vélt hivatásuk teljesítésében jártak el, már kötelességévé teszi *A*-nak a gyűlésből való távozást.

A rendőrség helyzete azonban két fontos tekintetben különbözik a közönséges rendzavarókéétól. *X* rendőr, midőn *A*-t távozásra szólítja fel és erre unszolja, nem veszélyezteti *A*-nak testét vagy életét; mert *A* biztosan tudja, hogy ha a gyűlést elhagyja, nem fogják tovább zaklatni, és ha nyugodtan tűri, hogy elfogják, nem érheti más baj, mint rövid letartóztatás és a tisztviselő előtti megjelenés, ki panaszát törvényszerűen fogja megítélni. Ezenkívül *X* rendőr bona fide gyakorolja azon vélt jogát, hogy eltávolíthatja *A*-t oly helyről, hol nézete szerint *A*-nak tartózkodni joga nincs. *X* és *A* között jogvita van. Ily körülmények között jóhiszemmel lehet úgy érvelni, hogy *A*, *B* és *C* jogosan maradhatnak egyszerű védekező állásban² addig, míg ezt a rendőrök

¹ Beatty v. Gillbanks, 9 Q. B. D. 308.

² De még az is vitás, hogy a rendőrökkel szemben az ilyen fokú ellentállás is jogos-e. „Törvénytelen tanácsot ad az, a ki azt ajánlja egy nyilvános gyülekezetnek, melyet a rendőrség felosztatni készül, hogy a résztvevők vállvetve tartsák meg helyeiket; törvénytelen e tanács, ha ellenállásra buzdít, még ha nem is ajánlja az erőszakot. Ha a rendőrség beavatkozott, semmi körülmények között sem volt joguk ellentállani;

súlyos bántalmazása nélkül tehetik. De tegyük fel azt, a mi könnyen megtörténhetik, hogy az Üdv-Hadsereg tagjai a nagyszámú rendőrséggel szemben csak úgy tarthatják együtt a gyülekezetet, ha fegyvert (pl. botot, kardot, pisztolyt) használnak. Világos, hogy nincs joguk ilyen erőszakot alkalmazni. A és társainak élete nincs veszélyben; a rendőrt megölni a végből, hogy A-nak egy bizonyos helyen való tartózkodási joga biztosítottassék, semmi arányban sincs az A-ról elhárítandó jogtalansággal.¹ Ha tehát A megszúrja vagy fejbe üti a rendőrt, egyik elmélet szerint sem hivatkozhatik jogos védelemre. Már említettük, hogy A és X között jogvita van. Ez nem fegyverrel, hanem keresettel elintézendő ügy.

Jegyezzük meg, hogy a feltett eset a rendőrségre nézve a lehető legkedvezőtlenebb. A rendőrség még akkor is jobb helyzetben van, mint a rendzavarók, ha oly gyűlést oszlat fel, mely utóbb törvényesnek bizonyul. Vegyük, hogy a rendőrség, felső parancsra, teljesen elfoglalja és megtölti a teret, melyet az Üdv

jogi kötelességük volt feloszlani s a törvénytelen beavatkozás miatt utólag használni netalán orvoslataikat . . . Ez rendőri hatóság, mely jogi felelősség mellett jár el, a parancsért felelős személyek rendeletére cselekszik, a közbéke fentartásával van megbízva és felső rendeletre joga van gyűléseket feloszlítani, a beavatkozásért azokat illetően a súlyos felelősség, kik közhivatali jogaik helytelen használatával rendelkeztek . . . Uraim, a békés polgárok nem teljesítenek kötelességet, ha vállvetve állanak és a rendőrség felhívására sem oszlanak fel, hanem konokul ott maradnak; nem békés gyakorlatában vannak jogaiknak vagy kötelességeiknek, hanem ellenkezőleg, s ettől kezdve törvénytelen gyülekezetet alkotnak.“ — Reg. v. Ernest Jones, 6 St. Tr. (n. s.) 783, 811, Wilde C. J. fejtegetése.

¹ Rex v. Fursey, 6 C. & P. 81; 3 St. Tr. (n. s.) 543.

Hadserege használni kíván. Midőn a gyülekezők oda érkeznek, látják, hogy nincs hely, hol a gyűlést megtartani lehetne. A rendőrséget csak a végső erőszak szoríthatja ki. Ezzel az erőszakkal az Üdv Hadserege nem élhet; ha használná, ez még a jogos védelem látszatával sem bírna, mert egy bizonyos tér birtokbavételét veszi célba. Ennek pedig egyedüli helyes útja a birói eljárás.

A régibb esetek, melyek ama kérdést tárgyalják, hogy mennyiben lehet erőszakot használni a birói tisztviselő ellen, ki hatáskörének túllépésével valakit letartóztat, alig alkalmasak a szóban levő kérdés megvilágítására.¹ Ezen esetekben a vitás kérdés, úgy látszik, többnyire nem az volt, hogy A ellentállása jogszerű volt-e, hanem az, hogy gyilkosság vagy csak emberölés terheli-e. Van azonban egy vagy két újabb ítélet, mely közvetlenül tárgyalja a nyilvános gyűlés tagjainak azon jogát, hogy a feloszlatásnak erőszakkal ellentállhatnak-e. Ezek a döntések, ha helyesen értelmezzük őket, alapjukban nem mondanak ellen az általános elvekből vont eddigi tételeinknek. A Reg. v. Hewlett-esetben² kimondott az a szabály, hogy még a bűntevőn is csak szigorúan vett önvédelemből szabad súlyos bántalmat ejteni, a legnagyobb fontosságú. Az 1833-ban Rex. v. Fursey-esetben³ kelt határozat egyenesen a gyülekezés jogára vonatkozik. Egy azon évben Londonban tartott gyűlésen A egy amerikai

¹ L. pl. Dixon's Case, 1 East, P. C. 313; Borthwick's Case, ibid.; Wither's Case, 1 East, P. C. 233, 309; Tooley's Case, 2 Lord Raymond, 1296.

² 1 F. & F 91.

³ 3 St. Tr. (n. s.) 543; v. ö. Criminal Code Commission Report, pp. 43, 44.

zászlót tartott, melyet *X* rendőr elvett tőle; mire *A* megszúrta *X*-et. A 9 Geo. I. c. 31, s. 12 törvény alapján fogták perbe s úgy látszik, a bíró így okoskodott: Ha a gyűlés törvényes lett volna, *X*-nek nem lett volna joga a zászlót *A*-tól elvenni, de *A* még ez esetben is szándékos emberölésben vagy gyilkosságban volna bűnös, ha *X* belehal sérülésébe. E döntéssel egybehangzó a *Regina v. Harrison-ügyben*¹ hozott ítélet. Az igen kivonatos hirlapi tudósításban az eljáró bíró szájába adott nyilatkozatok talán nem kifogástalanok; de az elv, melyen a vádlott elítélése alapszik, hogy ugyanis egy gonosztevő nem érvényesítheti az utczán való járás jogát olyképen, hogy fellöki vagy fejbevágja a rendőrt vagy a polgárt, ki ennek segítségére van, nemcsak igaz jog, hanem józan gondolat is.²

A törvényes jogok érvényesítése végett való fegyverhasználatot nem igazolja az a két döntés sem, melyekkel támogatni akarják.

Az egyik a *Beatty v. Gillbanks*-perben kelt ítélet.³ Ez csak azt bizonyítja, hogy a törvényes összejövétel nem lesz törvénytelen gyűléssé az által, hogy csendzavarók feloszlalni akarják; más szóval: hogy a béke-zavarás csak úgy teszi a gyűlést törvénytelenné, ha azt saját tagjai idézik elő, nem pedig ha gyűlést megakadályozni törekvő rendzavarók okozzák.⁴

¹ L. a *Times* 1887. december 19-iki számát.

² „Ha a feloszlásra való felhívás, illetőleg a feloszlás megtagadása következtében a rendőrök fejeit betörik, azok, kik ezt cselekszik, saját fejeikkel jutnak válságos helyzetbe, ha perbe fogják őket tettükért. Nincs esküdtszék, mely el nem ítélné, nincs bíró, ki meg nem büntetné őket. *Reg. v. Ernest Jones*, 6 St. Tr. (n. s.) 783, 811, 812, Wilde bíró fejtegetése.

³ 9 Q. B. D. 308.

⁴ Már kimutattuk, hogy az ezen esetben kimondott szabály maga is némi kifogás alá esik.

A másik a M'Clenaghan v. Waters-ügyben kelt döntés.¹ Ebbe kétségtelenül bele lehet értelmezni azt az elvet, hogy a rendőrség, midőn a felsőség parancsára törvényes gyűlést oszlat fel, nem „kötelessége teljesítésében” jár el, s hogy ennél fogva a gyülekezet tagjai a rendőrség ellenére is ragaszkodhatnak a gyűlés megtartásához. Hogy ez a tétel absolute helyes-e, kétséges. De feltétlenül csak annyit mond ki, hogy jogunk gyakorlatában mérsékelt erőszakot alkalmazhatunk az ellen, ki azt akadályozni akarja. De semmi esetre sem mondja ki ez a döntés azt, hogy a törvényes gyülekezet tagja az erőszaknak minden szükséges mértékét használhatja a feloszlítás megakadályozására; nagyon távol áll attól, hogy mentené az Üdv-Hadsereg azon tagját, ki inkább leüti a rendőrt, semhogy u. n. nyilvános gyülekezési jogáról lemondana. Kétes azonban még az is, hogy az említett döntés valóban támogatja-e azon tételt, hogy a törvényes gyülekezet feloszlításának meggátlása végett mérsékelt erőszakot használhatunk. Az ítélet a Beatty v. Gillbanks-ügyben kijelentett elvet akarja követni, nem lehet tehát föltenni, hogy a bíróság azon tudatosan túl akart volna menni.

A M'Clenaghan v. Waters esetben eldöntendő kérdés az volt, hogy „a megállapított tények szerint a rendőrség a felebbezőktől (a salvationistáktól) történt megtámadtatása idején jogosítva volt-e beavatkozni a végből, hogy a körmenetet megakadályozza;” más szóval: hogy a salvationista gyülekezet törvényes volt-e? A Beatty v. Gillbanks esettel szemben csak egy válasz volt lehetséges e kérdésre. A bíróság

¹ A Times 1882. július 18-iki számában.

így is felelt. Kimondotta, hogy „a felebbezőknek a körmenetben való részvétele szigorúan törvényszerű cselekedet volt; az a körülmény, hogy a körmenet olyannak tetszett, hogy másokat valószínűleg törvényellenes cselekedetre fog készíteni, nem igazolja a beavatkozást.” Legalább is kétséges, hogy a bíróság döntésében még egyéb is foglaltatnék; ha pedig úgy ítélte, hogy a rendőrséggel szemben használt erőszak mértéke törvényszerű volt, ez az ítélet legalább is nincs ellentétben ama kemény büntetéssel, melylyel a Harrison vádlottéhoz hasonló cselekmények sújtatnak.

Tagadhatatlan azonban, hogy a jognak az ellentállóval szemben erőszakkal való gyakorlását csak finom határvonal választja el azon esettől, mikor a megakadályozás elleni erőszak jogtalanná válik; tagadhatatlan az is, hogy ama tárgyban, hogy a törvényes gyűlekezet tagjai mily fokú erőszakot fejthetnek ki a gyűlést zavarók ellen, még sok szép probléma megoldásra vár. A hazafi épp úgy, mint a gonosztevő, ki a szabad gyűlekezéshez való jogát megóvándó, a rendőrt megöli vagy megcsonkítja, magán fogja tapasztalni, hogy értékes kísérleti anyaga egy a jogászokat nagyon érdeklő elméleti kérdésnek. De ez a kísérletezés, a bíró szigorához képest, kétségtelenül a vádlott szabadságának vagy életének árán fog végbemenni.¹

¹ Nagy figyelmet érdemel Wilde egész fejtegetése a Reg. v. Ernest Jones-ügyben, 6 St. Tr. (n. s.) 783, 807—816. Igen erős beszéde, melyet a fennálló jog szabatos összegezésének tekinthetünk, tagadja, hogy jogunk volna ellentállani a rendőröknek, kik a köteleességteljesítés bona fide szándékával oszlatnak fel egy oly gyűlést, melyről utóbb kitűnik, hogy nem volt törvénytelen.

HATODIK JEGYZET.

A törvénytelen gyűlés feloszlatására felhívott katonák kötelessége.

1893 szeptember 7-én Barker kapitány egy kis csapat katonasággal arra volt kirendelve az acktoni kőszénbányához, hogy a telepet védelmezze a csőcselék támadása ellen. A botokkal és karókkal felfegyverzett tömeg benyomult a telep udvarába s fenyegetőzve követelte, hogy a katonaság vonuljon vissza. A csoport folyton nőtt. Beverte a háznak, hol a katonák elhelyezve voltak, ablakait és kövekkel dobálta a katonákat. Fel akarta gyújtani az épületet s egy gerenda már tüzet is fogott. A katonaság visszavonult, de végre egy 2000 főnyi csőcselék vette körül. A csoportot feloszlásra hívták fel, felolvastatott a Riot Act. Csak annál több kő röpült a katonák felé, a kőbányát is védeni kellett. Végre, a Riot Act felolvasása után egy óra múlva, Barker kapitány tüzet parancsolt. A tömeg szétment, de egy-két jelenlevő, ki nem is vett tevékeny részt a zendülésben, agyon volt löve. A katonaság magatartását egy bizottság vizsgálta meg, melynek lord justice, későbbi lord Bowen is tagja volt. Jelentésének alant közölt része majdnem birói tekintélyű megállapítása annak, hogy mi a katonaság kötelessége, ha zavargó tömeg feloszlatására hivatik fel:

„Áttérünk ama főfontosságú kérdés vizsgálatára,

hogy jogosan lőtt-e a katonaság a tömegre. A világosság kedvéért röviden ismertetnünk kell a kérdésre vonatkozó jogszabályokat. Angol jog szerint mindenki tartozik a zavargás elnyomásában segédkezni. De az elnyomásra használandó erőszak foka a zavargás minőségétől függ; mérsékeltnek, az eset körülményeihez és a célhoz mértnek kell lennie.

„Az emberölést csak az mentheti, ha személyeket vagy vagyont bizonyos erőszakossági bűntettek ellen kell megvédeni; ha zendülő csoportot kell felosztatni, mely felosztatás nélkül veszélyes volna; vagy ha oly személyek, kik a Riot Act elleni engedetlenség miatt felonybe estek, a felosztatásnak vagy elfogatásuknak ellenszegülnek. Az ackton-halli zendülő csapat veszélyes volt, mert nyilvánvaló célja az volt, hogy felgyujtsa és súlyosan károsítsa a kőszénbányavagyont s e terv kivitele közben személyükben akarta megtámadni a bányatelepen tartózkodókat. Oly csapat volt tehát, mely a felony fokát elérő komoly erőszakkal fenyegette a személyt és a vagyont, a mi minden békés polgár kötelességévé tette az erőszak elhárításában való segédkezést. A személy- és vagyonkárosítás elhárításának e szüksége a rend fentartására ügyelők részéről igazoltta tette még a halálos fegyverek használatát is.

„E jogszabálylyal szemben a katonatiszteknek és katonáknak nincsenek ugyan kiváltságaik, de az külön kötelességeket sem ró rájuk. A közrend helyreállítására kiküldött katona nem egyéb, mint rendszeresen felfegyverzett polgár. Ha szükség nélkül embert öl, nem védekezhetik katonai minőségével. A tisztviselők és rendőrök is az eset szükségletei szerint tartoznak a hadierő segélyét igénybe venni vagy mellőzni. A katona csak fegyverének használatával működhetik.

Fegyverei halálosak. Használatuk az élet és test veszélyeztetésével jár, és ma, a javított löfegyverek és tökéletesített lőszeres korszakában e használat némileg veszélyezteti a távolabb álló, talán ártatlan nézőket is. Azoknak segítségére hívása, kik csak ily súlyos feltételek mellett léphetnek közbe, végső eszköze legyen a polgári hatóságoknak. De ha a segítségül hívás megtörtént és a katonaság közreműködése szükségessé vált, a segítség megtagadása jogunk értelmében vétség volna.

„A katonaság, ha egyszer közreműködésre hivatott fel, elejétől végig azon szabályt tartozik szem előtt tartani, hogy bátran meg kell tennie mindent, a mi a közveszélyű cselekmények meggátlása végett feltétlenül szükséges, de eljárásában minden lehető gondot és körütekintést kell kifejtene. Nincsenek minden esetre kiterjedő vagy minden képzelhető lehetőséget előrelátó szabályaink. Az egyik üdvös szokás az, hogy a katonaságot polgári tisztviselő kíséri. A polgári tisztviselőnek ilyen alkalommal való jelenléte nem törvényes szabály ugyan, de igen nagyfontosságú dolog. A katonaság talán messziről jön. Valószínű, hogy nem ismeri a helyi külön viszonyokat. Hirtelen lép a működés terére és reászorul a helyi hatóság tanácsára, mely valószínűleg be van avatva az eset részleteibe. De bár a polgári tisztviselő jelenléte fölötté értékes és fontos, távolléte még sem változtat a katona kötelességein, nem béníthatja eljárását, hanem csak annál óvatosabbá teheti a rendszabályok alkalmazásában. Angol jog szerint a katonatiszt nincs jogosítva tűrni, hogy jelenlétében bűnös erőszakoskodás követtessék el, s ezen mit sem változtat az, hogy nincs polgári tisztviselő a helyszínen.

„Az a kérdés, hogy kell-e lőni a zendülő tömegre, a mint már mondtuk, az eset körülményei szerint döntendő el. Hogy a lövés jogszerű legyen, ahhoz a szóban levő zendüléshez hasonló esetekben az kell, hogy az említett komoly és erőszakos bűntett megakadályozása vagy megelőzése szükségessé tegye a lövést; de ilyenkor késedelem és halogatás nélkül meg kell tenni. Ha világos, hogy szükség van reá, a katona köteles a kellő vigyázattal lőni, úgy hogy ne okozzon nagyobb sérelmet, mint a mennyit a személy és vagyon védelme okvetlenül megkíván. A katonai szabályok azt rendelik, hogy be kell várni a polgári tisztviselő felhívását; az észszerűség és a tapintat ajánlatossá teszi e gyakorlatot, de a tisztviselő megkeresésének a törvény nem tulajdonít joghatályt. A tisztviselő helytelen kívánsága nem igazolja a lövést; viszont e kívánság hiánya nem menti a tisztet, ha nem lövet, mikor szükség van reá.

„A Riot Act nem érinti az angol jog fenti szabályait. Egyedüli folyománya az, hogy ha a felhívás után egy óra múlva a csoport fel nem oszlik, ez felony; a a felonikus gyülekezetnek feloszlatása pedig, ha emberhalál árán történik is, törvényileg igazoltnak van ki mondva. Az ackton-halli esetben a Riot Act u. n. felolvasásától a lövésig nem telt el egy óra. A Riot Act alapján tehát nem lehet a lövést jogosultnak tekinteni, a minek bővebb kifejtését itt mellőzhetjük. De az a körülmény, hogy a felolvasás után nem telt el egy óra, nem fosztja meg a katonaságot ama jogától, hogy lőhet, ha erőszakoskodást kell megelőznie. Polgári és katonai jogai érintetlenek. Barker kapitánynak és embereinek igazolása kizárólag a common law kérdése. Felonikus cselekmény meggátlása

vagy megelőzése tette-e szükségessé azt, a mi történt, és nem történt-e több, mint a mi szükséges volt? Közönséges tapintattal és óvatossággal jártak-e el, tehát nem okoztak-e az elkerülhetetlennél nagyobb sérelmet?

„Ha e két feltétel megvolt, akkor a katonaság nem felelős azért, hogy ártatlanok szenvedtek. Ha a lázadók vezetőjét ily körülmények között lötték agyon, ez büntetlen emberölés. Az ártatlan, kit ily körülmények között megöltek, hacsak gondatlanság nem történt, véletlenségből halt meg. E büntetlenség jogi oka nem az, hogy az ártatlan ember magának tulajdoníthatja az esetet, mert előfordulhat — bár ez nem lesz gyakori eset — hogy nem volt tudomása a veszélyről és nem terheli még vigyázatlanság sem. Egyedüli oka az, hogy a fegyverét használt katona szorosan törvényes kötelességet teljesített.

„Az ackton-halli eset körülményeiről felvett bizonyítékok kétséget kizáróan meggyőztek bennünket, hogy a katonaság nagy zavarban volt. Fele a nostelli bányához vonulván vissza, a sereg száma oly csekély lett, hogy, kivált éjnek idején, nehéz volt neki a bányaépületeket megvédelmezni. A zendülők néhány óra múlva megbarátkoztak a katonaság jelenlétével és kihívók kezdtek lenni. Minden békítés sikertelen maradt. E közben beállott az éj s Barker kapitány alig volt képes megítélni, hogy hányan rohanják meg, nincs-e körülfogva vagy megkerülve. A polgári tisztviselő hatszor-hétszer megintette a tömeget. A Riot Act hasztalanul olvastatott fel. Az első lövésnek sem volt sikere. A bányavagyon több értékes része már égett; a katonaság csak nehezen bírta távol tartani a botokkal és dorongokkal felfegyverzett tömeget,

mely feloszlani nem akart, a hol csak lehetett, a bányaépületekbe nyomult, a helyszínére ért tüzi szivattyút kövekkel támadta meg és záporként szórta a lövegeket. A katonaság, hogy a bánya megostromlását és saját bekerítettését megakadályozza, kénytelen volt lehetőleg közel lenni a Green Lane felőli bejáráshoz; másként a zendülők a sötétben erőszakkal benyomulhattak volna. A visszavonulás, a mint már jeleztük, annyi lett volna, mint a bánya hátsó, üzlethelyiségeit a gyujtogatásnak és az erőszaknak engedni át. Várákozó állásban nem maradhatott, mert ezzel saját embereit tette volna ki a sebesítésnek és csonkításnak. A minden oldalról megdobált kapitánynak, azt hisszük, az adott viszonyok között nem volt más választása, mint lövetni; Hartley úr pedig, nézetünk szerint, köteles volt erre felhívni őt.

„Nem várhatjuk, hogy azok közül, kik a Green Lane-ben összeverődött tömegben jelen voltak, de a zendülésben tevékeny részt nem vettek, sokan elfogadják nézetünket. Ezeknek akkoriban nem volt módjuk a katonaság és a bánya veszélyes helyzetét megítélni. De sem a bántalmazott ártatlanok iránti résztvétünk, sem a feletti sajnálkozásunk, hogy a featherstoni fegyveres erő csekélyisége és a polgári tisztviselő későn megjelenése ennyire juttatta a dolgot, nem leplezheti előttünk azt a tényt, hogy a végső pillanatban, mikor a katonaság lőtt, e tett szükséges volt. Nem hallgathatjuk el elismerésünket a katonaságnak ily körülmények között tanúsított szilárdságától és fegyelmétől. Mi alapot sem találtunk azon feltevésre, hogy a lövés, ha tényleg szükséges volt, nem a kellő gonddal és körültekintéssel történt. A sötétségben lehetetlen volt gondosabb különbséget

tenni a rendzavarók és a békések között, és megjegyzendő, hogy még az első lövéseknek is csak csekély vagy semmi eredménye sem volt az irányban, hogy a tömeg visszavonulásra bírassék. Ha felfogásunk, a mint hiszszük, helyes: ebből az következik, hogy a katonaságnak joga volt lőni.“¹

¹ Report of the committee appointed to inquire in to the circumstances connected with disturbances at Featherstone on the 7th of September 1893 (C. 7234).

HETEDIK JEGYZET.

Az „alkotmányellenes“ törvény értelme.

Az „alkotmányellenes“ kifejezésnek, törvényre alkalmazva, legalább három különböző jelentése van, a szerint, hogy milyen alkotmányra vonatkozólag használjuk.

I. Ha angol törvényre alkalmazzuk, egyszerűen azt jelenti, hogy a szóban levő törvény, például az 1869-iki Irish Church Act, a szóló nézete szerint ellenkezik az angol alkotmány szellemével; nem jelentheti sem azt, hogy törvénysértés, sem azt, hogy érvénytelen.

II. Ha oly törvényre vonatkozik, melyet a francia parlament fogadott el, azt jelenti, hogy a törvény, mely például az elnök hivatalának tartamát hosszabbítja meg, ellenkezik az alkotmány szövegével. Nem szükségképen azt jelenti e kifejezés, hogy a szóban levő törvény érvénytelen; mert éppen nem bizonyos, hogy francia bíróság meg fogja tagadni valamely törvény alkalmazását azért, mert alkotmányellenes. A szó, ha francia ember használja, valószínűleg, bár nem szükségképen, helytelenítést akar kifejezni.

III. Ha a kifejezés az amerikai congressus valamely törvényéről használtatik, egyszerűen azt jelenti, hogy a törvény meghaladja a congressus hatáskörét és ennél fogva érvénytelen. Ezen esetben a kifejezés talán nem is helytelenítő. Az amerikai polgár következetlenség nélkül mondhatja, hogy a congressus valamely törvénye jó és nézete szerint az ország javára szolgálna, de, fájdalom, „alkotmányellenes“, vagyis *ultra vires* való és érvénytelen.

NYOLCZADIK JEGYZET.

A svájci foederalismus.¹

A felületes szemlélő a svájci szövetség alkotmányát az Egyesült-Államok alkotmányának kisebbitett utánzatának nézhetné. Kétségtelen is, hogy a svájci államférfiak 1848-ban egy-két intézményben, nevezetesen az államtanács vagy senatus alakításában, tudatosan követték az amerikai előzményt. De a svájci foederalismus mégis Svájc történetének természetes fejlődése, s a jellege oly sajátos, hogy megérdemli a gondos vizsgálatot.

A mai Svájc intézményeiben három eszme uralkodik.

Az első a nemzetnek kétségtelen, közvetlen souverainitása.

Svájcban a nép akarata, ha alkotmányos módon jut kifejezésre, elismerten a legfelső. E felsőséget egyik politikai párt, az államhatalom egyik tényezője sem vonja kétségbe. A nemzeti intézmények demokratikus alapjának megváltoztatására egyik sem gondol. Svájcban nincs factio, mely, miként a francia reactionariusok, a köztársaság megdöntésére törne. Nincs államrész, mely, miként a csehek Ausztriában vagy a francziák

¹ Lowell, *Governments and Parties in Continental Europe*, 180 – 336. II. Orelli, *Das Staatsrecht der schweizerischen Eidgenossenschaft*; Marquardsen's *Handbuch des öffentlichen Rechts*, V. I. 2.

Elszászban, hűtelen volna a központi államrendhez, vagy ilyesmivel volna gyanúsítható. De Svájcban a nemzetnek nemcsak fensősége, hanem közvetlen uralma is el van ismerve nemcsak elméletileg, de a gyakorlatban is. A kormányzat és a nép közötti ellentétnek hajdani érzülete eltűnt. A kormányzat összes tényezői, ideértve nemcsak a végrehajtó, hanem a törvényhozó testületeket is, a nemzet közegeiül vannak elismerve; a nép közvetlenül befoly minden fontos törvényhozási cselekvésbe. Szóval, a nemzet oly értelemben souverain, a milyen értelemben souverain volt egy hatalmas király vagy királyné azon időkben, mikor az európai államokban a monarchia volt az uralkodó kormányforma. Legjobban megvilágíthatjuk a svájci népnek a kormányban vagy a parlamentben szereplő képviselőihez való viszonyát, ha azt mondjuk, hogy körülbelül oly helyzetben van, mint hajdan Erzsébet angol királyné. A királyné, bármily hatalmas volt, mégsem volt zsarnok, de utolsó fokon tényleg ő kormányozta az országot, a miniszterek pedig szolgái voltak, kik az ő politikáját valósították meg. A királyné közvetlenül nem hozott törvényeket, de vetója által és egyéb eszközökkel irányozta az egész fontosabb törvényhozást. Ez nagyjában a svájci nép helyzete is. A szövetségi kormány és parlament a néphelyeselte politikai irányt követi. A „referendum“ neve alatt a nép vetőt gyakorol a törvényhozás végzéseivel szemben; sőt újabban az „initiativa“ czimén kísérlet történt többé-kevésbbé közvetlen nép-törvényhozás létesítésére is. Akármilyen a svájci intézmények értéke: a bennük uralkodó eszme világos; a nemzet a fejedelem, a kormány és a törvényhozás tagjai pedig a nemzet ügynökei, miniszterei.

A második eszme, melyet a svájci intézmények

uralnak, az, hogy a politika: ügyviselés. A svájci kormányzás olyan, mint a meghatalmazási ügyködés; alkalmas emberek vezetik a nemzet ügyeit, a nemzet akaratát valósítván meg.

A harmadik, legeredetibb svájci conceptio, melyet más alkotmányrendszerekhez szokott ember csak nehezen fog megérteni, az, hogy politikai pártok létezése nem vezet szükségképen pártkormányzatra.

Ezek az elvek vagy eszmék uralkodnak a svájci intézményekben; szorosan összefüggnek egymással, áthatják és nagyrészt meg is magyarázzák a svájci államszervezet egyes részeinek működését. Az alkotmány egyes vonásai persze minden foederalis kormányzatban feltalálhatók; de különös jellegét ama három eszme adja meg, melyekre az olvasó figyelmét felhívtam. Hogy ez így van, ki fog tenni a svájci alkotmány részletesebb vizsgálatából.

I. *A szövetségtanács.* — Ez a testület, melyet Angliában miniszteriumnak neveznénk, hét tagból áll, kiket a svájci szövetséggyűlést (congressust) alkotó országgyűlésnek e célból együttesen üléselő két kamarája első ülésében választ. A tanácsosok hivatala három évig tart; a szintén három évre választott szövetséggyűlés első ülésében választatván meg, a következő szövetséggyűlés első üléséig maradnak helyeiken, a mikor is új választás történik. A tanácsosokat nem kell a szövetséggyűlés tagjai közül választani, de ez tényleg így szokott lenni; képviselői állásukat a választással elvesztik ugyan, de minthogy résztvehetnek mind a két ház vitáiban, tényleg a parlament tagjainak tekinthetők. A tanácsra nagy hatalomkör van ruházva. Végrehajtó közege a szövetségnek s hatásköre kiterjed mindazon ügyekre, melyek természetesen a nem-

zeti kormányzat teendői. Sok esetben még birói functiókat is teljesít, a mit az angol vagy amerikai ember különösnek fog találni. A „közigazgatási jog” sok kérdése a tanácshoz van utalva, de sok olyan ügy is, a melyet Angliában vagy Amerikában szigorúan joginak szoktak tekinteni. Így néhány évvel ezelőtt a tanács döntötte el, hogy mily jogai vannak az Üdv Hadseregének a nyilvános gyülekezésre, hogy a kantonok törvényhozása e gyülekezést megtilthatja vagy szabályozhatja-e és mily mértékben. A tanácshoz tartozik a kantonok alkotmányainak vagy ezek módosításának szentesítése is; ő dönti el, hogy az ily alkotmánynak egyes rendelkezései megegyeznek-e a szövetségi alkotmánynyal. A tanács az egész foederalis rendszer központja; ő van hivatva a kantonok és a szövetségi vagyis nemzeti kormányzat között a jó viszonyt fenntartani s általában az egész országban a rend biztosításáról és végső sorban a jog megóvásáról gondoskodni. A tanács vezetése alatt áll az egész külügy, ez pedig, a svájcz külön viszonyok között, a kormány legfontosabb és legnehezebb feladatai közé tartozik.

A szövetséggyűlés, bár választja a tanácsosokat, nem bocsáthatja el őket, ennyiben tehát a tanács független testületnek mondható; de más tekintetben a tanács nem az. Kötelessége: a szövetséggyűlésnek s végső sorban a nemzetnek politikáját végrehajtani, a mint a jó üzletember teljesíti megbízója rendeleteit. Sok olyan ügyet, melyben tényleg a tanács határoz, alkotmányszerűen elláthatná maga a szövetséggyűlés is; de ez rendszerint a tanácsra hagyja az ügyvitelt. Azonban a tanács jelentéseket tesz a szövetséggyűlésnek, és ha ez valamely tárgyban dönt, határozata meg is valósítandó. Ha a javaslatok vagy törvények, melyeket

a szövetséggyűlés előtt indítványoztak, elvettetnek, vagy ha a tanács hozzájárulásával a kamarákban elfogadott törvényt a nép referendum útján elveti, ebből nem következik, hogy a tanácsnak vagy az egyes tanácsosnak le kell mondania. A tanács továbbá, bár tagjait a szövetséggyűlés választja, és így általánosságban egyetértésben kell lennie e testület nézeteivel, nem képvisel valamely parlamenti többséget, miként az angol vagy a francia miniszterium. A három évre választott tanácsosok újból megválaszthatók, a mi rendszeren meg is történik. Ennek következménye az, hogy némelyik tanácsstag tizenhat és több évig is maradhat hivatalban; ennek eredménye pedig, hogy a tanács jellege csak lassan változik. Mondják, hogy voltak esetek, mikor a parlament többsége és a tanács többsége más-más párthoz tartoztak, s hogy az általános politika körüli e nézeteltérés nem okozott bajt. Valósággal a tanács nem kabinet, hanem ügyviselő hivatal, melynek az u. n. szövetségi elnök, ki a tanács tagjai sorából évenként választatik, csupán vezetője. Egy nagy részvénytársaság igazgatóságához lehet hasonlítani, melyet a társaság tagjai választanak. Az ilyen igazgatóságnak bizonyos tekintetben nincs önálló hatalma. Ha a részvényesek többsége jónak látja, mindig megvizsgálhatja ügyködését és módosíthatja az üzlet irányát. Más tekintetben, tudjuk, az igazgatóság majdnem független az ellenőrzéstől. A míg az ügyek jól vagy csak tűrhetően is mennek, a részvényesek nem kívánnak beavatkozni és gyakorlatilag nem is avatkozhatnak be. Tudják, hogy az igazgatók tanult, tapasztalt emberek, a részvényesek pedig nem ilyenek, és hogy az ügyvezetésbe való avatkozás csak veszélyeztetné a társulat virágzását. Így van ez a szövetségstanácssal

is. Függsége erőt ad neki. Nem juthat összeütközésbe a szövetséggyűléssel; állandó testület tehát, mely a közügyeket vezeti. Ügynökök testülete, mely az állam dolgait kezeli.

Érdemes hosszasabban foglalkoznunk a svájci tanács vagy hivatal szervezetével és jellegével, mert oly végrehajtó hatalmat látunk benne, mely épp úgy különbözik az angol és a franczia kabinet-kormányzattól, mint az amerikai elnök-kormányzattól. Nem képvisel uralkodó politikai pártot, miként az angol kabinet, legalább egyenesen és közvetlenül nem. Nincs kitéve annak, hogy akármikor elbocsátják. Tagjai hosszabb ideig maradnak hivatalban, mint a mennyi ideig egy angol miniszterium vagy egy amerikai elnök maradni remélhet. De azért a tanács, bár egészen más, mint egy kabinet, mégis parlamenti kormány.¹ Nincs neki, miként az amerikai elnöknek, saját független hatalma, mely népválasztáson alapulván, túlmehet a törvényhozásén, sőt ellenkezésbe is juthat vele. Svájc alkotmányának története 1848 óta nem mutat a kormány és a törvényhozó testület között oly összeütközéseket, a milyenek az Egyesült-Államokban nem egyszer előfordultak. A tanács helyzete, ha történeti hasonlatosságot keresünk, leginkább emlékeztet a Cromwell-féle „Instrument of Government” szerinti államtanácsra; helyzete majdnem olyan, a milyen ezen államtanácsé lett volna, ha az „Instrument of Government”, a parlamenti ellenzék kívánságához képest, úgy módosíttatik, hogy a parlament a tanács tagjait újból megválaszthatja.¹ Ha újabbkori parallelát keresünk,

¹ L. fentebb a III. jegyzetet.

¹ L. „*Constitutional Bill of the First Parliament of the Protectorate*”, cap. 39; Gardiner, *Constitutional Documents of the Puritan Revolution*, pp. 366, 367.

talán feltalálhatjuk azt az angol polgári szolgálatban. A tanács tagjai, miként az angol kormányzat permanens főnökei, tisztviselők, kik állandó hivatalt viselnek, szorosán vett államszolgák, és kiknek kötelessége oly rendszabályokat és oly politikát is keresztülvinni vagy keresztülvitetni, melyeket nem maguk terveztek és melyeket talán nem helyeselnek. E hasonlat annál tanulságosabb, mert Svájcban, részletesen szervezett polgári szolgálat hiányában, a tanács tagjai tényleg inkább a polgári tisztviselőknek, mint a minisztereknek teendőit végzik.

II. *A szövetséggyűlés.* — Kétségtelen, hogy a parlament bizonyos tekintetben az amerikai congressus mintájára van alakítva. Vannak azonban teendők, melyeket az országgyűlés két háza együttes ülésben intéz el. Már említettük, hogy ez a közös gyűlés választja a szövetségtanácsot vagyis a miniszteriumot. Ezenkívül a szövetséggyűlés bizonyos közigazgatási kérdésekben végső felelősségi fok a tanácssal szemben, a milyenfajta képviselőtestületet mi angolok egyáltalában nem ismerünk. A szövetséggyűlés fő functiója azonban a tanács jelentéseinek tárgyalása és a törvényhozás. Évente csak rövid ülést tart és szigorúan az ügyek ellátására szorítkozik. Az általa elfogadott törvényeket a nép, referendum útján, hatálytalanokká teheti. Tagjai úgyszólván mindig újból választatnak meg; kétségtelenül a legrendesebb és legügyszeretőbb parlamentek egyike.

A szövetséggyűlés két kamarából vagy házból áll.

Az államok háza vagy, a mint helyesebben nevezhetjük: a senatus, a kantonokat képviseli, melyek szabály szerint két-két tagot küldenek,

A nemzetgyűlés, miként az amerikai képviselőház,

közvetlenül a polgárokat képviseli. Tagjainak száma a népesedés növekvésével emelkedik; a kantonok népességük arányában vannak képviselve.

Egy fontos tekintetben a szövetséggyűlés különbözik az amerikai congressustól. Az Egyesült-Államokban eddig a senatus volt a befolyásosabb ház. Svájcban az alkotmány alapítói az államok házának olynemű tekintélyt szántak, a milyen az amerikai senatusé. Ez a várakozás meggyűsült. Az államok házának mindig csak másodrendű szerepe volt az alkotmányban és hatalma sokkal csekélyebb, mint a nemzetgyűlésé. Ezt különféle okokkal magyarázzák. Az államház tagjait a képviselt kantonok fizetik. Megbízásuk tartamát, rendszeren rövid időre, minden kanton külön állapítja meg. Az államok házában nincsenek külön teendői, miként az amerikai senatusnak; minek eredménye az, hogy a vezető államférfiak nem itt, hanem a nemzetgyűlésben keresnek működési tért. Azonban az államok házához fűzött várakozások meggyűsültának egyik oka elkerülte a svájciak figyelmét. A szövetségtanács vagyis miniszterium helyzete és teendői, állandósága és a szövetségi parlamenthez való viszonya tette lehetetlenné a kantonokat képviselő háznak, hogy oly tekintélyre tegyen szert, mint az amerikai államok háza. A svájci államház alárendelt helyzete figyelmet érdemel. Az alkotmánynak e testületre vonatkozó rendelkezései azok közé tartoznak, a melyek külföldi állam tapasztalatai alapján készültek s talán éppen ezen okból nem illettek a svájci nemzeti intézmények közé.

III. *A szövetségi bíróság.*¹ — Ezt a bíróságot oly állam

¹ Lowell, II. p. 214 Orelli, pp. 38—44.

férfiak szervezték, kik ismerték ez Egyesült-Államok legfelső ítélőszékének fontosságát és tekintélyét; de a szövetségi bíróság már elejétől kezdve egészen más, sokkal kevésbbé hatalmas testület volt, mint az amerikai legfelső ítélőszék. Tizennégy bíróból és ugyanannyi helyettesből áll, kiket hat évre választ a szövetséggyűlés, mely egyúttal a bíróság elnökét és alnökét is kirendeli. Hűtlenségi perekben és oly ügyekben, melyeket mi nagy büntetteknek és vétségeknek neveznénk, büntető hatásköre van, bár ebbeli tevékenysége ritkán vétetik igénybe. Hatásköre kiterjed azon perekre is, melyek a szövetség és a kantonok, valamint az egyes kantonok között merülnek fel és egyáltalában mindazon perekre, melyekben a szövetség vagy a kanton ügyfél. Ítélt közjogi kérdésekben is, és a szövetségi törvényhozás fokenként valóságos felebbviteli bíróságot alakított belőle szemben a kantonok bíróságaival, mindazon ügyekben, melyekben a szövetségi törvények alkalmazandók és melyekben a per tárgya 3000 frankot meghalad.

Ezenkívül e bírósághoz tartoznak a polgárok alkotmányos jogainak megsértése miatti panaszok is, még pedig tekintet nélkül arra, hogy a megsértettnek állított jog a szövetségi vagy kantoni alkotmányra támaszkodik-e.

A bíróság felállításának eredeti célja az volt, hogy döntsön, vagyis inkább bírói kijelentéseket tegyen a közjog vitás kérdéseiben; de, a viszonyok kényszere alatt, túlterjesztették hatáskörét azon a korlátokon, melyeket annak a svájcz alkotmány alapítói vontak. De azért a szövetségi bíróság, bár hatásköre terjedelmes és kissé ingadozó, távolról sem gyakorol oly jogokat, mint az Egyesült-Államok legfelső ítélőszéke.

A „közigazgatási jog“ kérdéseiben nincs jurisdictiója, ezek a szövetségstanácsnak és utolsó fokban a szövetséggyűlésnek vannak fentartva;¹ a „közigazgatási vita“ kifejezés pedig igen tág értelmezést nyervén, a bíróságtól el lett vonva „az ügyek egy egész nagy sorozata, melynek a kereskedés joga, a kereskedelmi szerződések, a fogyasztási adók, a vadászati törvények, az iparképesítési jog, a gyárügy, a bankjegyeknek, a súly- és mértéknek kérdései, a nyilvános elemi iskolák, az egészségügyi rendőrség és a kantoni választások kérdései“,² a melyek *prima facie* hatáskörébe tartozóknak látszanak. Ezenfelül a bíróság csak kantoni törvényt tekinthet alkotmányellenesnek és veheti ennél fogva érvénytelennek, de a szövetségi törvényhozást érvényesnek tartozik elfogadni.³

A szövetségi bíróság tagjait a szövetséggyűlés választja, rövid időtartamra. A bíróság egyedül áll, nem pedig egy nemzeti bírósági szervezet élén. Ítéleteinek végrehajtására nincsenek saját közgei. Első sorban a kantoni hatóságok foganatosítják, ha pedig ezek nem tesznek eleget kötelességüknek, a szövetségstanács.⁴ A szövetségi tisztviselőkre csak hiányos felügyeleti joga van a szövetségbíróságnak. A polgár perbe foghatja ugyan a tisztviselőt, de láttuk, hogy a bíróság el van zárva a közigazgatási viták megítélésétől; ha pedig a szövetségstanács és a szövetségi bíróság között hatásköri összeütközés merül fel,

¹ L. a svájci alkotmány 85. cz. 12. §-át és 113. cikkét.

² Lowell, p. 218.

³ L. a svájci alkotmány 113. cikkét; Brinton Coxe, *Judicial Power and Unconstitutional Legislation*, p. 86.

⁴ Adams, *Swiss Confederation*, pp. 74, 75.

azt nem a bíróság dönti el, hanem a szövetséggyűlés, mely bizonyára a szövetségtanács hatáskörének lesz hajlandó kedvezni. Semmiesetre sincs joga a szövetségbíróságnak ily kérdésben saját hatáskörének terjedelmét eldönteni.¹ Ily viszonyok között nem lehet csodálnunk, hogy e bíróságnak nincs oly tekintélye, mint az Egyesült-Államok legfelső ítélőszékének. Meglepő azonban, hogy a szövetségi bíróság hatásköre, e fórum kedvezőtlen viszonyai mellett is, a foederalismus benső természeténél fogva, évről-évre terjeszkedett. Így a vallásszabadságnak és a felekezetek jogainak kérdése 1893-ig a szövetséggyűlésnek volt fentartva; ezután a szövetségi bíróság hatáskörébe vitetett át. E tényből és a szövetségi bíróságnak, tanácsnak és gyűlésnek egymáshoz való egész viszonyából oly kérdésekben, melyek nálunk vagy az Egyesült-Államokban okvetlenül a rendes bíróságokhoz tartoznának, azt láthatja az olvasó, hogy az angol értelemben vett „joguralom” és a hatalmak megosztásának némely continentalis államban dívó elmélete Svájcban csak csekély mértékben van elfogadva.²

IV. *A referendum.*³ Míg a szövetségi bíróság és az államok házának szerkezetében az amerikai minta befolyására akadunk, a referendum, a mint az Svájcban fennáll, belföldi termék, mely ott teljesebben és

¹ Lowell, p. 220.

² Lowell, pp. 218, 219.

³ Lowell, II., 12. fej.; Adams, *Swiss Confederation*, VI. fej. A referendum, ha nem is e név alatt, az amerikai unio több államában különféle ügyekben alkalmazásban van. Az Egyesült-Államok alkotmányában annak, vagy megfelelő intézménynek nyoma sincs. V. ö. Oberholtzer, *Referendum in Amerika*.

nagyobb terjedelemben fejlődött ki, mint bármely más államban. Mellőzve minden részletet és csak úgy tekintve a referendumot, a mint az Svájcban tényleges alkalmazásban van, úgy határozhatjuk azt meg, hogy oly intézmény, melynélfogva minden alkotmányváltoztatás, módosítás és minden szövetségi törvény, melyet a svájci polgárok nagyrésze fontosnak tart, csak úgy léphet véglegesen hatályba, ha az a polgárság szavazata alá bocsáttatik és a tényleg szavazók többsége által helybenhagyatik. Kiegészíthetjük e meghatározást azzal, hogy az ilyképen szentesítés végett a nép elé terjesztett alkotmánymódosítás csak úgy léphet hatályba, ha azt a szavazópolgároknak és egyúttal a kantonoknak többsége helyesli. Meg kell jegyeznünk azt is, hogy a referendum, különböző alakokban, *egy* kanton kivételével egész Svájcban fennáll s így az ma a svájci constitutionalismus lényeges sajáttságának tekinthető. A referendum tehát valóságos nép-veto. A svájci polgárságot a törvényhozás megakasztásának egészen azon hatalmával ruházza fel, melyet az angol fejedelem elméletben még ma is bír, valaha pedig, pl. Erzsébet korában, tényleg gyakorolt. Törvényjavaslat csak úgy válhatik törvénynyé, ha királyi szentesítést nyer. Köznyelven a fejedelmi szentesítés megtagadását úgy fejezhetjük ki, hogy a korona vetóval él a javaslat ellen. A korona eljárását szabatosabban úgy jelöljük meg, hogy a király visszautasította vagy elvetette a javaslatot; a mint a főrendi- vagy a képviselőházzal is ezt a kifejezést használjuk, ha valamelyikök nem szavazza meg a javaslatot.

Lényegileg ebben a helyzetben vannak a svájci polgárok is, ha a szövetségi gyűlésben elfogadott vala-

mely törvény helyeslés vagy elvetés végett eléjük terjesztetik. Ha hozzájárulnak, törvény lesz belőle; ha megtagadják hozzájárulásukat, vetóval éltek, szabatosabban szólva: a javasolt törvény nem ment keresztül, tényleg nem vált törvényté.

A referendumnak kizárólag negatív hatása van. Sok kanton alkotmányában, és most már a szövetségi alkotmányban is, bizonyos mértékben kiegészíti azt az u. n. iniciativa, melynélfogva bizonyos számú polgár törvényjavaslattal léphet fel és ha a törvényhozás indítványukat elutasítja, népszavazást követelnek.¹ Az iniciativa, legalább a szövetségi alkotmány körében, eddigelé még kevéssé van kipróbálva. Meltán kételkedhetünk, hogy bármily körülmények között is sikeres törvényhozási módszer lehetne. Itt csak azt kell róla megjegyeznünk, hogy habár az iniciativa a referendumnak sem elméletileg, sem gyakorlatilag nem szükséges folyamánya, mégis mind a két intézmény mutatja, hogy a svájci polgárság mily módon vesz közvetlenül részt a törvényhozásban.

Ha a referendumat az alkotmány többi részeivel és a svájci foederalismus általános jellegével kombináljuk, az két eredményre látszik vezetni.

Először, megváltoztatja mind a törvényhozásnak, mind a végrehajtó hatalomnak helyzetét. Nyilvánvaló, hogy a szövetséggyűlés és a szövetségi tanács a svájci nép ügyviselői lettek. Ezen állapot csökkenti ugyan a svájci államférfiak hatalmát, de növelheti függetlenségüket. Valamely tanácstag vagy maga a tanács javaslatot terjeszt elő, melyet a törvényhozás elfogad. Tegyük fel, hogy a nép elé terjesztik, de

¹ Lowell, p. 280.

ez elveti, a mi gyakori eset. A tanács és a szövetséggyűlés meghajol a nép döntése előtt és ez semmi árnyékot sem vet reá. A tanács vagy a törvényhozás tagjainak nincs okuk leköszönni; gyakran megtörtént, hogy a választók, bár a szövetséggyűlésnek ítéletük alá bocsátott törvényeit visszautasították, újból megválasztották azokat, kiknek törvényhozását helytelenítették. Másrészt az egyes politikusok, kik bizonyos rendszabályokat éppen azért javasolnak, mert az a körülmény, hogy e javaslatok törvénynyé nem lesznek, nem vonja maga után a lemondást vagy a hivatalból való elmozdítást, nyíltan kimondhatják politikai nézeteiket még akkor is, ha ezek nem egyeznek a nép véleményeivel. Másodszor a referendum nem kedvez a pártkormányzat alakulásának. A választók nem tartják szükségesnek, hogy a tanács vagy akár a szövetséggyűlés szigorúan valamely pártot képviseljen. A hol maguk a polgárok megakaszthatják a helytelennek tartott törvényhozást, ott aránylag csekély fontosságú, hogy némely képviselőik oly politikai nézeteket vallanak, melyeket ez idő szerint a választóközönség többsége nem tart üdvöseknek. Ezenkívül a törvényhozásban való részvétel arra szoktatja a svájci polgárokat, hogy a javaslatokat tartalmuk szerint ítélik meg. Mindenesetre kevésbbé lesznek hajlandók, miként a legtöbb más ország választói, valamely pártprogramot támogatni még akkor is, ha annak nem minden részét helyeslik. Másrészt természetesen vitatható azon nézet, hogy Svájcban a pártkormányzat tökéletlensége kedvez a referendum intézményének. Azonban mégis alig lehet kétséges, hogy a legsajátszerűbb svájci intézmény szoros összefüggésben van a svájci pártok állapotával.

A svájczí foederalismustra, a mint már láttuk, erős befolyása volt az amerikai foederalismusnak, s a művelt tanuló majdnem akaratlanul összehasonlításokat fog tenni az újvilág sikeres foederalis és demokratikus kormányzata és Európa legsikeresebb és legdemokratikusabb kormányzata között; mert Amerika és Svájc története és intézményei éppen abban mutatnak hasonlatosságot és eltérést, a mi az ilyen összehasonlítást kihívja.

Mind az Egyesült-Államok, mind Svájc természetüknél fogva foederatiók; kétségtelen, hogy mindkét állam csak foederalis alkotmány mellett boldogulhat; mindkét állam, legalább ez idő szerint, természeténél fogva demokratia. A foederatiót megelőzőleg mind a két államban külön államok, kantonok állottak fenn. A patriotismus mind a két államban eredetileg erősebb érzés volt, mint a nemzeti egység érzete. Úgy Amerikában, mint Svájcban a szükség szülte a nemzeti egységet. Az is valószínű, hogy a nemzeti egység érzete, ha már egyszer felébredt, idővel le fogja győzni az állami jogok és az állami souverainitás szeretetét. Nagy általánosságban a két állam bizonyos hasonlatosságot mutat abban is, a mit foederalis történetüknek nevezhetünk. Bizonyos okok mind Amerikában, mind Svájcban sokáig akadályozták és utóbb majdnem meg is akasztották a nemzeti egység kifejlődését. Az Egyesült-Államokban a rabszolgaságnak körülbelül az a szerepe volt, a mi Svájcban a vallási villongásoknak. Mind a két helyen az államoknak egy kevésbé haladó, de tömör és harcziás kisebbsége sokáig ellensúlyozta a gazdagabb, civilizáltabb, de kevésbé tömör államok befolyását. A rabszolgaság területe körüli viták nagy hasonlatosságot

mutatnak a közös területek körüli ama vitákhoz, melyek a katolikus kantonokat a protestánsoktól elválasztották. Amott előbb „secessio“ volt, emitt „Sonderbund“, és Grant győzelme nem volt teljesebb, mint Dufouré. Az sem bizonyos, hogy az amerikai hadvezér nagyobb katonai tehetség volt, mint a svájci. A secessionalis és a Sonderbund-háború azt a közös jellemvonást is mutatják, hogy mindegyik teljesen véget vetett a vitáknak, melyekből tamadt; mind a kettő úgy végződött, hogy a győzők és a legyőzöttek egyaránt hű polgárai lettek ugyanazon köztársaságnak. Végre mind a két állam valószínűleg intézményeinek köszöni virágzását s ezen intézményeknek általános jellege igen hasonló.

Mindazonáltal az amerikai és a svájci foederalismus legalább is oly nagy különbségeket mutatnak, mint a milyen hasonlatosságot. Amerika a legnagyobb, Svájc a legkisebb confoederatio; nem egy amerikai állam területe és népessége meghaladja az egész svájci szövetségét. Az amerikai unio minden tekintetben modern állam; európai ember még lábát sem tette volt Amerika földjére, mikor a svájcziai katonai dicsőségének korszaka már véget ért; Svájc függetlensége már európainak el volt ismervé, mikor Amerika politikai élete kezdődött. Az amerikai intézmények közvetlenül az angol eszmék termékei, még pedig főképen oly angol eszméké, melyek nálunk a XVII. század demokratikus mozgalma idején uralkodtak; az amerikai társadalom sohasem állott a feudalismus befolyása alatt. A svájci demokratia sok tekintetben a continentalis állameszméktől van áthatva és a nagy francia forradalom korszakáig a svájci társadalom telve volt a feudális eszmékből eredő egyenlőtlenségekkel. Az Unio oly országokból

áll, melyek képviseleti intézményekhez voltak szokva; a legtöbb svájcz kanton nem-képviseleti aristokratikus vagy demokratikus kormányzatok alatt élt. Nem csodálhatjuk tehát, ha ennyire különböző két országnak alakra némileg hasonló intézményei tartalmilag más-más jelleget mutatnak.

E különbségeket nagyjában így összegezhetjük: az amerikai foederalismus abban erős, a miben a svájcz foederalismus gyenge; az amerikai foederalismus abban gyenge, a miben a svájcz foederalismus erős.

Az Egyesült-Államok senatusa és judiciariuma méltán keltettek nagyobb bámulatot, mint az amerikai alkotmány bármely más része. A mai svájcz köztársaság alapítói bizonyos mértékben utánózták ezen intézményeket; de az utánzás egyik esetben sem volt egészen sikeres. Az államok tanácsa nem oly tekintélyes, mint a senatus; a szövetségi bíróságot, bár hatalomköre növekvőben látszik lenni, nem lehet az amerikai legfelső ítélőszékhez hasonlítani. Svájc igazságügyi szervezete, legalább az idegen előtt, a leggyengébb svájcz intézménynek látszik lenni; az, hogy a szövetségstanács és a szövetséggyűlés is gyakorol birói hatalmat, nem fér össze a helyes igazságügyi politika legjobb modern eszméivel.

Másrészt az amerikai intézményeknek ama sajátosságai, melyeket még a jóakaró kritika is csak fentartással helyesel vagy éppen helytelenít, a következők: az elnökválasztás módja, a végrehajtó hatalom viszonya a congressushoz, a szerencsétlen pártszervezet és a pártvezetők és kortesek okozta tékozlás és corruptio.

Ellenben a svájcz szövetségstanács oly végrehajtó

hatalom, a melynél jobbat a világ egy államában sem találunk. Az idegen megfigyelő úgy látja (bár ily kérdésben az idegen ember igen könnyen tévedhet), hogy ritka nagy mértékben egyesíti a parlamenti és a nem-parlamenti kormányzat előnyeit. Teljes egyetértésben működik a nép választott képviselőivel, és bár a törvényhozás nevezi ki, ügyködésének állandóságával nem versenyezhet parlamenti kabinet vagy választott elnök. Habár továbbá Svájcban vannak pártok és a pártszellem néha nagy hullámokat vet, a pártkormányt még sem tartják szükségesnek. A pártkormányzattal járó bajok mindenesetre sokkal kisebbek vagy teljesen hiányoznak. A Caucus és a kortesfogások (machine) majdnem egészen ismeretlenek. Az ország meg van kimélve az elnökválasztásnak vagy a párturalomért vívott angol általános választásoknak egészségtelen izgalmaiktól. A költekezés ismeretlen és úgy látszik, senki még csak nem is gondol a vesztegetésre.

KILENCZEDIK JEGYZET.

A közigazgatási jog.

Azokra, a miket a francia „droit administratif”-ról mondtam, egyik illetékes francia bírálóm két kritikai megjegyzést tesz, melyeket már nem használhattam fel e munka szövegében, de melyek figyelmet érdemelnek.

1. Kifogásolja azon állításomat,¹ melyet Vivien „Études Administratives” című munkájából merítettem, hogy az állami közigazgatás ellen szerződészegés miatt indított perben a sértett fél nem nyerhet oly kártérítést, a milyent hasonló körülmények között magánembertől igényelhetne. Vivien körülbelül 40 évvel ezelőtt irt, s bírálóm azt mondja, hogy a francia bíróságok egy idő óta nem fogadják el törvényértelmezését. Oly kérdésben, melyben a francia jogászok sem jutottak teljes egyetértésre, angol jogásztól hivatkozás volna véleményt mondani.

2. A Dalloz Jurisprudence Générale-jában felhozott esetre² (hogy ha X francia lovastiszt, egy szemle alkalmával parancsra valahova lovagolván, gondatlanságból elgázolja A-t, ki a nézők közt volt, A nem perelheti X-t a rendes bíróság előtt) bírálóm, kétségtelenül helyesen, azt mondja, hogy ez a francia jog félreismerésén alapszik. A francia tiszt vagy más katona a föltett esetben a közbíróságok előtt

¹ L. fentebb 303. l.

² L. fentebb 307. l.

volna perelhető; de nem volna a rendes bíró előtt perbe vonható, ha parancs (*décret* vagy *réglement*) alapján, ahhoz szorosan alkalmazkodva cselekszik, még akkor sem, ha a parancs érvénytelen.“¹

* * *

A fenti jegyzet helyébe szerző a francia fordításhoz a következő fejtegetést írta:

*Az angolok téves fogalmai a „közigazgatási jogról“.*²

Ha az angol jog fogalmaihoz szokott angol ember a *közigazgatási jog* tanulmányozásához fog, könnyen a következő tévedések egyikébe eshetik:

Először is azt hiheti, hogy a közigazgatási jog az angol jog valamely ágának felel meg.³

Látja, hogy a közigazgatási jogban bizonyos szabályok vannak az államközegek helyzetéről, kiváltságairól és kötelességeiről. Ennélfogva azt hiszi, hogy ezeket azonosíthatja ama törvényekkel, szabályzatokkal és szokásokkal, melyek Angliában a korona, vagy — nem szólva a hadseregről — a polgári szolgálat tisztviselőinek viszonyait határozzák meg. Ilyen közigazgatási jog, *official law*, van Angliában épp úgy, mint Franciaországban, bár aránylag kisebb mértékben; ezt az *official law*-t lehet azonosítani és összehasonlítani egy másik állam *official law*-jával. De az alaposabb vizsgálat mutatja, hogy az ily értelemben vett *official law*, bár része a közigazgatási jognak,

¹ Birálóm a „hiányos“ kifejezést használja.

² L. általában Laferrière, *Traité de la juridiction administrative*, 2. kiad. I.; Hauriou, *Précis de droit administratif*, 3. kiad. 1897 és 4. kiad. 1900; Jacquelin, *La juridiction administrative*.

³ V. ö. Goodnow, *Comparative administrative law*.

ettől teljesen különböző valami. Az a jog — bárminek nevezzük — mely a polgári tisztviselők kiváltságait vagy alkalmatlanságát szabályozza, egy osztálynak a joga, épp úgy mint a katonai jog egy osztály joga, a hadseregé. De a közigazgatási jog nem egy osztály joga; egészen más dolog az: oly jogtest, mely adott körülmények között érintheti bármely francia polgár jogát; például ha A keresetet indít X ellen a közbiróság előtt, de ez azt hiszi, hogy a felek jogai *közigazgatási ténytől* függnének, melynek magyarázata a *közigazgatási bírósághoz* tartozik. Valójában a közigazgatási jog nem a polgári államszolgálat joga; a francia közjognak ama része az, mely a közigazgatásnak, mint az állam képviselőjének tényei tekintetében minden francziát érint. A közigazgatási jog a francia közönséges joghoz nem úgy viszonylik, mint egy külön osztály joga (pl. a katonai jog) az angol közönséges joghoz, hanem úgy, mint az Equity, vagyis az eredetileg a kancellártól elfogadott jog, az angol common lawhoz. A hasonlatosság, bármily csekély is az más tekintetben, lényegileg abban áll, hogy a francia közigazgatási jog és az angol Equity külön jogtestek, melyek különböznek az ország közönséges jogától és bizonyos körülmények között módosítják a polgárok közönséges jogait.

Ha meggyőződünk, hogy a közigazgatási jogot nem lehet azonosítani a polgári szolgálat jogával, akkor igen könnyen abba a tévedésbe eshetünk, hogy ama törvények összeségének tekintjük, melyek a közigazgatást külön jogokkal és külön hatáskörrel ruházzák fel, más szóval: a melyek a kormány hatáskörét szabályozzák. Ily törvények, bár minden állam-

ban előfordulnak, Angliában igen csekély számban vannak, egyszerűen azért, mert Angliában egész az utolsó ötven-hatvan évig az állam tevékenységi köre igen szűk volt; de még Angliában is mindig voltak s újabban nagyon felszaporodtak az olyan törvények, melyek külön teendőket bíztak a kormány közegaire. Hogy a sok közül csak egy példát említsek: az ipar-törvényhozás, mely különösen a XIX. század második felében fejlődött ki, a gyárak és műhelyek felügyelete és szabályozása tekintetében bizonyos jogokkal ruházta fel és sokféle kötelességekkel terhelte a kormányt és tisztviselőit. Ha tehát a közigazgatási jog nem jelent mást, mint ama törvények összeségét, melyek a polgári tisztviselők teendőit határozzák meg, úgy a közigazgatási jogot, általános tulajdonságaira nézve, azonosíthatjuk azzal, a mit Anglia „kormányzati jogá”-nak (*gouvernemental law*) fogok nevezni. A közigazgatási jognak ama tág definitiói, melyekkel a legtekintélyesebb francia munkákban találkozunk,¹ s az ingatag értelem, melyben az angol írók a „közigazgatási jog” kifejezést használják, szükségképen felébresztik az ilyen azonosítás lehetőségének gondolatát. De az azonosítás még e vonatkozásban sem szabatos. A közigazgatási jog, a mint az Franciaországban fennáll, nem a közigazgatás jogainak vagy teendőinek összesége, hanem inkább azon elvek foglalatja, melyek a francia polgárok, mint egyének, — és a közigazgatás, mint az állam képviselője közötti viszonyokat irányozzák. Itt találkozunk az angol és a francia fogalmak közötti alapvető különbséggel.

¹ L. Aucoc, *Droit Administratif*, I. s. 6; Hauriou, *Précis de droit Administratif*, 4. kiad. p. 20 et 11; Laferrière, I. p. 1—8.

Angliában a koronának és szolgáinak jogai gyarapodhatnak vagy csökkenhetnek; de e jogokat, bármi legyen a tartalmuk, összhangban kell gyakorolni a common law elveivel, melyek az angol polgárok egymás közötti viszonyait szabályozzák. A gyárfelügyelőnek például külön jogai vannak, melyeket a törvény ruházott reá; de ha törvényes hatáskörét, bár hivatali felsőbbbségének engedelmeskedve, túllépi, azonnal felelőssé válik az okozott sérelemért; nem védekezhetik azzal, hogy szorosan a hivatali parancsot követte; az okozott kárért a rendes bíróság előtt felel.

Francziaországban ellenkezőleg áll a dolog. Ott a közigazgatás hatáskörét meg lehet szorítani, de azért az egyeseknek az államhoz való viszonyait más elvek fogják irányozni, mint a franczia polgároknak egymás közötti viszonyait.

Röviden: a közigazgatási jog két oly gondolaton alapszik, melyeket az angol jog nem ismer. Az első az, hogy az egyénnek az államhoz való viszonyát nem a magánjog szabályozza, miként a polgároknak egymás közötti viszonyait, hanem lényegesen más elvek. A másik gondolat az, hogy a viták, melyek ezen elvek alkalmazása körül támadnak, nem tartoznak a rendes bíróságok elé, hanem ily ügyekben külön, többé-kevésbbé közigazgatási jellegű bíróságok döntenek, melyek, bár jogot szolgáltatnak, inkább fognak a közérdekre való tekintettel törvénykezni, mint a közön-séges bíróságok.¹

E lényeges különbség lehetetlenné tesz minden párhuzamot a közigazgatási jog és az angol jognak

¹ L. Lowell, *Government and Parties in Continental Europe*, I. p. 56.

valamely ága között. Ama kérdéseket tehát, melyekről a közigazgatási joggal foglalkozó francia írók méltán vitatkoznak, az angol jogban tárgytalanoknak kell tekintetünk. Ily kérdések például: a *contentieux administratif*, az *actes de gestion* és az *actes de puissance publique* közötti különbség és — általában szólva — a *tribunaux judiciaires* és a *tribunaux administratifs* illetékességi határai. Ha tehát a közigazgatási jogot minden áron az angol jog valamely részének megfelelő intézmény gyanánt tárgyalnók, csak zavart idéznénk elő. Ez csökkenti egy oly érdekes és minden más tekintetben nagyérdemű könyvnek a becsét, milyen Goodnow „Comparative administration Law” című munkája.

Meghonosodott-e újabban bármily csekély mértékben is az angol jog terén a közigazgatási jog?

Ezt a kérdést, mely nézeteltérésekre szolgált alkalmul, kitűnő írók¹ vetették fel. Most már röviden és határozottan felelhetünk reá.

Az angol kormányzat jogköre a XIX. század második felében nagyban tágult. Az állam sok új teendőt vállalt magára, például a munka szabályozását a *Factory Act*-ok alapján és a közoktatásra való felügyeletet az 1870. évi *Education Act* és az azt kiegészítő törvények alapján. Az állami tevékenység e növekvésének fontosságát nem csökkenti az a körülmény, hogy e jogokat sok esetben helyhatósági testületek gyakorolják, például az iskolaszékek (Schools Boards) vagy a megyei tanácsok (County Councils). De bár több irányban tetemesen gyarapodott az államot közvetlenül vagy közvetve képviselő személyek

¹ L. Laferrière, id. m. t. I. p. 97—106.

és testületek hatásköre, a törvényhozásnak nem volt szándéka a droit administratif lényeges elveit az angol jogba befogadni. A tisztviselő, ki törvényes hatáskörét túllépi, sérelmes cselekményeiért a közönséges jog szerint felel a közbiróságok előtt, s ezek ítélik meg, milyen a tisztviselőnek törvényes hatásköre s hogy az utasítás, melynek alapján cselekedett, törvényes és érvényes volt-e. Ekként a bíróságok valójában korlátolólág folynak be a legtágabb értelemben vett „közigazgatás”-ba. Így például a londoni iskolaszék azt a jogot vette igénybe és gyakorolta, hogy adót vetett ki egy olyan oktatási ágra vonatkozólag is, mely magasabb, mint a milyenről az iskolaszékek rendszerint gondoskodnak. A High-Court kimondotta, hogy ily jog nincs.¹ Egy-két év előtt több tisztviselő, a tengerészeti hivatal határozott rendeletéből járva el, oly területet foglalt el, mely állítólag a koronáé volt. A korona jogczímét kétségbe vonták s egy bíróság elítélte a jogsértő tisztviselőket.² E két esetben nehéz és finom jogkérdések merültek fel; de nem volt angol jogtudós, bármiként vélekedett is az ítéletekről, a ki kétségbe vonta volna, hogy a High Court van hivatva megítélni, mik az iskolaszéknek, illetőleg a koronának jogai.

A közigazgatási jog tehát éppen nincs elismerve az angol jogban; azonban, a mint ezt néhány külföldi író megjegyezte, az újabb törvényhozás egyes esetekben és bizonyos tárgyakra nézve egy nemével a birói hatalomnak ruházta fel a tisztviselőket. E ritka esetekben talán lehet találni némi gyenge

¹ The Queen v. Cockerton (1901) 1 Q. B. 322.

² Raleigh v. Goschen (1898) 1. Ch. 73.

közeledést a közigazgatási jog felé; de ez újításokat, úgy a hogy létesültek, egyedül a közérdekű célszerűség szülte s legtávolabbról sem mutatnak az angol államférfiaknak oly szándékára, mintha az angol jog lényeges elvein változtatni akartak volna. Angliában nincs valódi közigazgatási jog.

A második tévedés, melybe az angol jogász könnyen eshetik, az, hogy hajlandó lesz képzelni, hogy a közigazgatási jog nem is „jog” az Angliában elfogadott értelemben, hanem hogy e kifejezés egyszerűen ama szabályokat jelöli meg, melyek a végrehajtó hatalmat, ha nem is *arbitrarius*, de legalább *discretionarius* jogainak gyakorlásában vezetik.

E felfogás menthető, sőt bizonyos mértékben igazolható is.

A francia kormánynak tényleg nagy a *discretionarius* hatalma és az semmi bírói ellenőrzésnek sincs alávetve. Kormányzati cselekmény miatt a végrehajtó hatalmat és közegeit nem vonhatja felelősségre sem köztörvényi, sem közigazgatási bíróság. Igaz, hogy nagytekintélyű írók is eltérő nézeten vannak arra nézve, hogy mi a kormányzati cselekmény. Az egyik jogásziskola azt állítja, hogy a közigazgatási cselekmény szorosán véve csak akkor kormányzati, ha bizonyos, igen korlátolt számú cselekmények sorába tartozik; egy másik iskola azt vitatja, hogy kormányzati cselekménynek kell tekinteni a végrehajtó hatalomnak mindazon cselekményeit, melyeknek az *indító oka politikai*, s melyek ezzel teljesen el vannak vonva a bírói hatalom elől.¹

¹ V. ö. Laferrière, *Op. cit.* t. II. livre IV. chap. II, p. 32; Hauriou, 3. kiad. p. 282—287 és 4. kiad. p. 294—301; Jacquelin, id. m. pp. 438—447.

Angol jogásznak nem illenék véleményt nyilvánítani a francia jognak oly kérdésében, melyre nézve a francia jogászok nézetei is megoszlanak; de gyanításképen mondhatjuk, hogy zavaros időkben a francia kormány használhatja discretionarius jogait, a nélkül hogy birói beavatkozástól egyáltalában tartania kellene, és hogy, ha a közigazgatási bíróság beavatkozhatik is, ez hajlandó lesz a kormányzati cselekmény oly értelmezésének kedvezni, mely a végrehajtó hatalmat támogatja.

Bármiként álljon azonban e kérdés: az a körülmény, hogy a francia végrehajtó hatalomnak nagy kiváltságai vannak, az angol jogászt könnyen arra viheti, hogy e kiváltságokat összetéveszsze ama közigazgatási joggal, melyet, legalább részben, közigazgatási tisztviselőkből álló bíróság alkalmaz.

Ugyanez áll a francia jognak a rendes bíróságok hatáskörét megszorító azon intézkedéseiről, melyeknél fogva a bíróságok nem avatkozhatnak a végrehajtó hatalomnak és közegeinek működésébe. Az angol ember, ki oly rendszerhez szokott, melyben a bíróság maga állapítja meg illetékességének határait, a francia intézkedéseket körülbelül olyanoknak nézi, mintha a végrehajtás discretiójára bízának mindazon kérdéseket, melyekben az államhatalom érdekelve van. Ez téves felfogás, de egy, mondhatnám véletlen körülmény eredménye. A közigazgatási jog természetéről, sőt létezéséről is, sok angol ember, jelen sorok írója mindenesetre, először Alexis de Tocqueville irataiból értesült, mely iratok a XIX. századbeli Angliára majdnem oly nagy hatással voltak, mint Montesquieu művei a XVIII. századbelire. Igaz, hogy Tocqueville, saját beismerése szerint, rosszul vagy éppen nem volt tájé-

kozva a korabeli közigazgatási jog természetéről.¹ Élete végén kibővítette ugyan ismereteit, de nem a gyakorlati jogász szemével nézte a tárgyat, hanem mint az *Ancien Régime* történetírója, sőt a történetírónak egy egészen különös pontra irányuló érdeklődésével. Az *Ancien Régime et la Révolution* célja ama tétel bizonyítása volt, hogy az újkori Franciaország intézményeinek szelleme sok tekintetben azonos a régi monarchia intézményeinek szellemével. Tocqueville egy bizonyos történeti felfogást óhajtván érvényre juttatni, — mely korában paradoxon számba ment, de mely, éppen munkái által, ma általában elfogadott igazság lett — túlhajtja az analógiát a forradalmi, a császári, a köztársasági és a régi Franciaország között. Ez az irányzat sehol sem kézzelfoghatóbb, mint a közigazgatási jogról szóló előadásában. Kijelent, hogy a francia tudósok és államférfiak már jóval 1789 előtt elfogadták a közigazgatási jog alapeszméit; kiemeli a közigazgatási jog arbitrarius jellegét a monarchia korában; nemcsak hangsúlyozza, de sajnálja is a szoros kapcsolatot, mely az *Ancien Régime* idején a végrehajtó hatalom tevékenysége és az igazságszolgáltatás között fennállott; azt akarja megértetni velünk, hogy a XIX. század közigazgatási joga épp oly szoros kapcsolatban van az arbitrarius hatalommal, a milyenben a XVII. vagy XVIII. század közigazgatási joga volt. „Igaz, hogy kiszorítottuk az igazságügyet a közigazgatás köréből, a hová az *Ancien régime*, igen helytelenül, bevitte; de tudjuk, hogy egyúttal a kormányzat folyton beleártotta magát az igazságügy természetes hatáskörébe is, és túrtuk ezt,

¹ Tocqueville, *Oeuvres complètes*, t. VII, p. 66.

mintha a hatalmak összezavarodása e részben nem volna épp oly veszedelmes, sőt még veszedelmesebb, mint a másik irányban; mert az igazságügynek a közigazgatásba avatkozása csak az ügyeknek árt, holott a közigazgatásnak a jogszolgáltatásba avatkozása megrontja az embereket és könnyen forradalmárokká s egyúttal szolgálkká teszi őket.“¹

E helyen Tocqueville nem is sejteti, hogy a közigazgatási jog jellege módosult. Lehet-e tehát csodálni, hogy az angol jogászok nem vették észre, hogy a XIX. században a kiváltságnak arbitrarius gyakorlása, a bírói törvényhozás egy nevezetes módszere útján, úgyszólván jogrendszerre változott át.

Itt találkozunk ama ténynyel, melyből érthetővé lesz Tocqueville tévedése — ha tévedés van a dologban — épp úgy, mint az angol jogászok téves felfogása. A mai közigazgatási jog egészen más, mint az 1800-ban, sőt az 1850-ben érvényben volt közigazgatási jog. Azért a régi tekintélyek, például Vivien, bármily nagy a hírnevük, nem jó források többé, s jelen könyv szerzője is ama hibába esett, hogy az ő nyomukon írta meg a XIX. század végén érvényes közigazgatási jogot. A ki feltétlenül megbízik előadásukban, úgy jár, mint a ki Stephen *Kommentár*-jainak 1845-ben megjelent első kiadásából akarna magának helyes képet alkotni a mai angol jogról. E könyvből sok oly dolgot tanulna, mely még ma is igaz, de téves képet nyerne az angol jog mai állapotáról. Nos, az 1901-iki közigazgatási jog épp úgy különbözik az 1800-ban vagy 1850-ben érvény-

¹ Tocqueville, *L'ancien régime et la Révolution*, 7. kiad. p. 18.

ben volt közigazgatási jogtól, mint a mai angol jog a XIX. század elején vagy közepén fennállott angol jogtól. Ehhez járul, hogy az átalakulás, bár igen nagy jelentőségű, csak fokozatosan ment végbe. A mióta Tocqueville írt, nagy változás történt e téren, de ezt a közigazgatási jogban jártas jogászokon kívül még a francziák között is kevesen vették észre. A közigazgatási jog átalakulásának részletes történetét Laferrière és Hauriou műveiben kell olvasni. Itt csak azt kísérelhetjük meg, hogy jelezzük a nevezetes változás természetét és menetét s kimutassuk, mily meglepő az egy angol kritikusra nézve.

A közigazgatási jog a XIX. század folyamán a következő fokozatokon ment keresztül:

A francia forradalomnak egyik első, tartós eredménye az volt, hogy a végrehajtó hatalom elérte a régi monarchiában teljesen soha meg nem valósított azt a célját, hogy a közbiróságok végképen elzárattak a közigazgatásba való avatkozástól.¹ Az egymást követő forradalmi kormányok nem szerveztek közigazgatási bíróságokat; a magánosok és a végrehajtó hatalom vagy közegei között felmerülő kérdéseket tehát maga a végrehajtó hatalom döntötte el: a kormány discretionarius hatalmát nem korlátozta más, mint a tisztesség és a közérdek. Minden arbitrarius volt; valóságos közigazgatási jog nem létezett. A francia írók többsége szerint a közigazgatási jog a VIII. (1800) évi consuli alkotmányból ered, melyet Bonaparte alkotott a brumaire 18-iki államcsiny után.²

Az 1800. évi consuli alkotmány legnevezetesebb

¹ Laferrière, id. m. t. I. p. 10, 180—183.

² Hauriou, id. m. 3. kiad. 245—247. ll.

alkotásainak egyike az államtanács (conseil d'état) volt. E tanácsra bízta a közigazgatási összes kérdések eldöntését. De ne feledjük, hogy az államtanács Napoleonnak volt alárendelve, ki mint consul és mint császár a végrehajtó hatalom feje volt, és hogy az államtanácsnak, mint kormányzati testületnek és miniszteriumnak teendői nem voltak elválasztva közigazgatási bírósági teendőitől. Az első császárság idején a miniszterek, mint az államtanács tagjai, bírakként ítélték a közigazgatási jog ama kérdéseiben, melyekben érdekelve voltak. Vegyük ezekhez, hogy a VIII. évi alkotmánynak hirhedt 75. cikke szerint¹ kormánytisztviselőt, hivatala gyakorlatában teljesített cselekményei miatt, csak az államtanács engedélyével lehetett a rendes bíróság elé idézni. Az alkotmány e rendelkezését egybe kell vetni a Code pénal 114-ik cikkével, mely a tisztviselőt még ma is védi a személyes szabadság megsértésének büntetőjogi következményei ellen, ha a panaszolt cselekményt hivatali felsőbbbségének rendeletére teljesítette. Szóval, 1800-ban a közigazgatási perek miben sem különböztek más kormányügyektől. Az államtanács inkább kormányzati testület volt, mint bíróság, de még bírósági működésében is csupán tanácsot adhatott a végrehajtó hatalom fejének; csak 1872-ben ruházták fel az államtanácsnak közigazgatási perekben hozott határozatait valóságos ítéleterővel. Addig a végrehajtó hatalom nem volt köteles fogyanatosítani az államtanács határozatait s néha évek teltek el, míg az ilyen ítélet megvalósult vagy az államtanács véleménye érvényesült.

Mi több, maga az államtanács volt a hatásköri

¹ L. fentebb 311. s k. ll.

összeütközések bírása, ő ítélvén meg, hogy az adott eset közigazgatási ügy-e; tényleg hatalma volt azt is eldönteni, hogy a peres kérdés a rendes bíróság hatáskörébe tartozik-e vagy nem. Franciaországban akkor némileg úgy állott a dolog, mint ha Angliában nem volna különbség a kabinet, mint a titkos tanács része, és a titkos tanács birói bizottsága között; mint ha tehát a kabinet, mint birói bizottság, döntene mindazon kérdésekben, melyek a kormány és a magánosok között vitások, és mint ha a döntés a közérdek vagy a politikai hasznosság szempontjából történnék. A végrehajtási és birói teendők ilyenén összezavarására vagy combinációjára teljesen illenének Tocqueville elmékedései a veszélyekről, melyeket a kormánynak az igazságszolgáltatásba avatkozása szül. A francia közigazgatási jog történetében a legmeglepőbb tény az, hogy oly intézkedésekből, melyek az arbitrarius kiváltság gyakorlásának kedvezni voltak hivatva, az elismert jogoknak és a birói eljárásnak oly rendszere fejlődött ki, mely igen közel áll az igazságszolgáltatásnak a bevett jogszabályok szerinti kezeléséhez.

A közigazgatási jognak 1800 óta végbement e fejlődését némely írók három korszakra osztják.¹

1. *A titkos fejlődés korszaka* (1800—1818). — E korszakban az államtanács törvénykezési praecedensek segélyével döntvénygyűjteményt alkotott azon elvekről, melyek szerint a közigazgatási perekben ítélt.

2. *A közzététel korszaka* (1818—1860). — E negyven év alatt több rendbeli reform létesült, részben a törvényhozás útján, de sokkal nagyobb mértékben

¹ L. Hauriou, id. m. 3. kiad. 245—268. ll.

azzal, a mit mi Angliában *judge-made law*-nak (bíróalkotta jognak) neveznénk. Az államtanács birói teendői többé-kevésbbé elváltak közigazgatási teendőitől. A közigazgatási biráskodást a gyakorlat az államtanácsnak egy külön ítélő osztályába tette át, és a mi épp oly fontos, az ezen perekben törvénykező testület a bíróságok módjára járt el, elfogadta az ügyvédek, meghallgatta érveiket és ítéleteket hozott. E határozatokat közzétették, azok nagy mértékben fölkeltek a közönség figyelmét s ama módszerrel, melyet az angol jogász jól ismer, jogrendszerbe foglalták őket. Szóval, az államtanács ítéletei a praecedensek tekintélyére tettek szert. Francziaország politikai forradalmi, melyek túlságos figyelemben részesültek, míg közigazgatási intézményeinek szakadatlan fejlődése kevés méltatásra talált, néha hátráltatták vagy feshélyezték a közigazgatási jog szakadatlan evolúcióját, de teljesen nem akasztották meg soha. A törvénykezés ezen ága még a második császárság alatt is mindinkább rendszerre fejlődött.

3. *A szervezés korszaka (1860—1900).* — A XIX. század utolsó negyven évében, melyeket Franciaországban a császárságból a köztársaságba való átmenet, a német invázió és a polgárháború tesz nevezetessé, a közigazgatási jog fejlődése sajátos, csendes szabályosságot mutatott. A hirtelen újítások gyérek voltak és kevés hatást tettek. A VIII. évi alkotmány 75. cikkének eltörlése forradalmi rendszabálynak látszik, de csak csekély változást hozott létre. A közigazgatási bíróságok, épp úgy mint a semmitőszék, a rendes bíróságok módjára, úgy magyarázták a nagyfontosságú törvényt, hogy jelentősége csökkent. Egyúttal az 1872. május 24-én kelt törvény végleges

alakot adott a közigazgatási bíróságoknak és az államtanácsnak közigazgatási ügyekben kelt határozatait ítélet erejével ruházta fel, sőt — a mi még fontosabb — illetékességi bíróságot (tribunal des conflits) alkotott, mely részben a semmitőszéknek (tudjuk, hogy a semmitőszék Franciaországban a legfelső rendes bíróság) saját tagjai közül, részben az államtanácsnak szintén saját tagjai sorából választott bírákból áll. A bírák és az államtanácsosok egyenlő számban vannak, de az igazságügyminiszter, ki szintén tagja a bíróságnak, túlsúlyt ad benne a közigazgatási elemnek.

Egészükben vizsgálván e változásokat, az angol ítélő talán némi biztonsággal vonhat le egy-két következtetést. Azt fogja mondani, hogy a közigazgatási bíróságok jellege talán még csak félig bírói, s lehet, hogy tagjai oly eszmék hatása alatt állanak, melyek inkább közigazgatási-jogi gyakorlatukból, mint bírói hagyományaikból meritvék. Meglehet tehát, hogy a közigazgatási jogban még ma is van discretio-narius-arbitrarius elem, mely nem fér össze az angol felfogással; de mindezek daczára a kormányzat arbitrarius hatalma, úgy, a mint az 1800-ban fennállott, a közigazgatási bíróságok hatáskörébe tartozó egész jogterületen véget ért. A közigazgatási jog, bár oly testületek alkalmazzák, melyek szorosán véve nem bíróságok s bár talán maga sem nevezhető jognak abban az értelemben, a mint az angolok e kifejezést értik, igen megközelíti a jogot; mindenkép különbözik az arbitrarius hatalom tételeitől.

TIZEDIK JEGYZET.

A közigazgatási jog fejlődésének összehasonlítása az angol jog fejlődésével.

A) A közigazgatási jog, mely tartalmánál fogva nem hasonlít az angol jog egyik ágához sem, alakulásának módja tekintetében a legnagyobb hasonlóságot mutatja Anglia jogával.

A közigazgatási jog, épp úgy mint a common law, nem egyéb, mint a case law (esetjog) vagy a judge-made law (bíró-alkotta jog) összesége. Nincs törvénykönyvbe foglalva, praecedenseken alapszik és a francia jogászok azon nézet felé hajlanak, hogy nem lehet kodifikálni, a mint az angol jogászok is azt vitatják, hogy az angol jogot nem kell kodifikálni.¹

E felfogásnak, melyet pusztán logikai okokkal igazolni nem lehet, valódi alapja az, hogy a közigazgatási jog pártolói Franciaországban, épp úgy mint a common law hívei Angliában, tudják, hogy a rendszer, melyet bámulnak, a bírói törvényhozás terméke s attól tartanak, hogy a codificatio korlátozhatná a francia közigazgatási bíróságoknak, illetőleg az angol közbíróságoknak lényegileg törvényalkotó hatáskörét; a mi valószínű is. Az a túlnyomó fontosság, melyet a közigazgatási jog összes tankönyvei a közigazgatási perjognak (contentieux administratif) tulaj-

¹ L. Laferrière, i. m. I. Introduction, 12. 1.

donítanak, szintén emlékeztet arra a nagy súlyra, melyet az angol jogi munkák az eljárási részre helyeznek. A két jelenségnek egyazon oka van: mind a francia, mind az angol jogtudósok oly jogrendszert tárgyalnak, mely praecedenseken alapszik.

Érdemes megjegyezni, hogy a francia közigazgatási jogra, éppen mert bíró-alkotta és szentesítette case-law, egészen úgy, mint az angol jogra, nagy befolyásuk volt a könyv-, törvény- és kommentár-íróknak. Az angol jognak több oly ága van, melyeket általában ismert írók könyvei csekély számú logikai elvekbe foglaltak össze. A perbeszédok tanát, mely főképp a gyakorlatból meritett szabályok összesége volt, Stephen egységes, logikai rendszerbe foglalta; a nemzetközi magánjog, a mint azt Angliában ma értik, előbb *Story Commentaries on the Conflict of Laws*, utóbb *Westlake Private International Law* című művének hatása alatt fejlődött ki. Azt a tekintélyt, melynek a nevezett jeles írók és mások Angliában örvendnek, Franciaországban a közigazgatási jog körében Cormenin, Macarel, Vivien, Laferrière és Hauriou élvezik. Ez nem véletlenség. A hol a bírónak jogalkotó hatásköre van, a gyűjtemények szerzőinek mindig lesz befolyásuk. A bírora és a társas bíróságok tagjaira nagy hatása van a jogi logikának. Inkább gondolnak — még pedig joggal — a törvény parancsával, mint czélszerűségével; mindig szívesen fognak hallgatni egy olyan íróra, a ki kimutatja, hogy vannak önálló döntések, melyek valamely elv létezése mellett tanuskodnak. Ne feledjük azt sem, hogy a judge made law természeténél fogva a közigazgatási jog terén a gyűjtemények épp oly fontosak, mint az angol jog minden

ágában, kivéven ama gyér eseteket, melyekben annak valamely része kodifikálva van.

B) A közigazgatási jog fejlődése a XIX. században sok tekintetben megvilágítja az angol jog történetét.

Az államtanács végrehajtó testületből birói vagy félig birói testületté alakult át az által, hogy birói és végrehajtói teendői fokozatosan elkülönödtek s amazok külön osztályokra mentek át, melyek mind határozottabban birói jelleget öltöttek; az igazságügyi bizottságok, hogy angol műszót használjunk, eleinte csupán véleményezői voltak az államtanácsnak vagyis az egész végrehajtó testületnek, bár nem-sokára magától értődő dolog lett, hogy az államtanács rendszerint követi vagy helybenhagyja igazságügyi bizottságainak határozatát. E körülmény arra fogja emlékeztetni az angol jog művelőjét, hogy történeti szempontból egész jogrendszerünk fejlődését úgy tekinthetjük, mint az eredetileg a király és tanácsa által együttesen gyakorolt birói hatalomnak a királyi tanács egyes osztályaira való átszármazását. Azt hiszszük, az államtanács egészének a *comité du contentieux*-höz¹ való viszonyából, mely többnyire rosszul van meghatározva, megértheti a tanuló, miként gyakorolt az angol történelem régi korszakaiban a királyi tanács elég nehezen megkülönböztethető birói és végrehajtási jogokat; a mi érthetővé fogja tenni azt is, hogy egy természetes folyamat útján, mely ellen nem igen lehetett kifogás, a tanács birói teendői elváltak végrehajtási teendőitől, míg végre ez a *differentiatio* oly bíróságokat hozott létre, melyek a politikai

¹ L. Laferrière, i. m. I. 236. l.

végrehajtó hatalommal pusztán történeti kapcsolatban állottak. Ezen differentiatio, melyet Francziaországban épp úgy, mint Angliában néha a törvényhozás is előmozdított, Francziaországban az utóbbi években az államtanácsot valóságos közigazgatási bírósággá változtatta át, Angliában pedig még alig száz év előtt létrehozta a titkos tanács igazságügyi bizottságát (The judicial Committee of the Privy Council), mely a gyarmatokból a korona tanácsához intézett felebbezéseket rendes birói ellátásban részesíti. Másodrendű dolog ugyan, de nem felesleges megjegyeznünk, hogy valamint a francia államtanácsnak úgynevezett ítéletei 1872-ig nem voltak szorosan vett „ítéletek“, hanem csak vélemények, melyeket az államtanács a közigazgatási jog kérdéseiben a végrehajtó hatalom fejének adott, s mely tanácsokat ez követni nem tartozott: épp úgy az angol titkos tanács „ítéletei“, még ha igazságügyi bizottságának közvetítésével hozatnak is, valóságos ítéletek ugyan, de alakjukra nézve még sem egyebek, mint a titkos tanácsnak a koronához intézett alázatos véleményei.

Ezen alakiség, mely ma már csak maradvány, Anglia alkotmánytörténetének egy régi korszakába mutat vissza, a mikor a titkos tanácsnak vagyis a végrehajtó hatalomnak a birói eljárásba való beavatkozása igazán veszélyeztette a törvény fensőségét s ezzel az angol szabadság biztosítékát. Ezt a korszakot is érdekesen megvilágítja a közigazgatási jog története a Bourbonok restaurációja utáni időben (1815—1830).

Az államtanács tagjainak hivatala akkoriban a végrehajtó hatalom visszavonható megbízásán alapult. Politikai testület volt az, még pedig igen nagy mér-

tékben. Ehhez járul, hogy illetékességi bíróság nem állott fenn; maga az államtanács volt az illetékességi bíróság; e testület állapította meg a rendes és a közigazgatási bíróságoknak, vagyis alapjában véve magának az államtanácsnak hatáskörét. Az eredmény az volt, hogy az államtanács arra használta hatalmát, hogy a törvénykezést elvonja a rendes bíróságoktól; tette ezt oly időben, mikor a kormány közegei a VIII. évi alkotmány 75. cikke értelmében, még ha törvényes hatáskörüket túllépték is, hivatali cselekményeikre nézve egészen mentesek voltak a köztörvény szerinti felelősségtől. Az államtanács mindamellet, éppen mert nagy hatással voltak reá a jogi eszmék, sikeresen küzdött az arbitrarius hatalomnak a royalista reactio sugalmazta használata ellen. Fentartotta az 1789 és 1814 között történt nemzeti eladásokat; visszautasított minden kísérletet a közigazgatási hatóságoknak a forradalom és a császárság idejében hozott határozatainak érvénytelenítésére. A korona, mondhatni, hogy a birói minőségében eljáró államtanács bátorsága folytán, rendszabályokat léptetett életbe a végből, hogy a közigazgatási összeütközések esetei elvonassanak az államtanáctól illetőleg ennek birói minőségben eljáró osztályától és oly tanácsosokra ruháztassanak át, kik mint a végrehajtó hatalom tagjai voltak hivatalban. 1814-ben és 1817-ben kelt rendeletek jogot adtak a királynak, hogy „a közigazgatási perek közül mindazokat, melyek a közérdek tekintetei alá esnek“, elvonja az államtanáctól és a minisztertanács vagy az u. n. *Conseil d'en Haut* elé vigye. E jognak és más intézkedéseknek, melyeket részletesen felsorolnunk nem szükséges, eredménye az lett, hogy a közigazgatási jognak mindama kérdé-

seiben, melyeknek megoldása a kormányt érdekelte, véglegesen még csak quasi-bíróság sem döntött, hanem a király és miniszterei, kik nyilván politikai tekintetek befolyása alatt határoztak.¹ Nem csodálhatjuk, hogy a francziák rettegtek az arbitrarius hatalom növekvésétől és hogy a franczia liberálisok 1830 után a közigazgatási jog és bíróságok eltörlését követelték. Őket az államtanácscsal szemben ugyanazon félelem fogta el, melyet az angolok a XVI. és XVII. században a titkos tanács biráskodásával szemben éreztek, gyakorolta legyen e biráskodást akár maga a titkos tanács, akár a csillagkamara, akár a kancelláriai bíróság. Mind a két országban komoly volt a veszély, hogy a kiváltság uralma lép a törvény fensősége helyébe.

Az összehasonlítás sok tekintetben tanulságos; mutatja, mi kevés híja volt, hogy Angliában egy bizonyos időpontban valami közigazgatási jog-féle teremjen meg. Azt is megtanulhatjuk belőle, hogy e jogban, ha birói szellemben gyakoroltatik, még hasznos elem is van. Mutatja azt is, mily veszélyes dolog az, ha a közigazgatási jog nem szigorú jog, hanem fönmaradt benne a végrehajtással való szoros kapcsolatának idejéből az arbitrarius hatalomnak egy neme, mely fölötte áll az ország közönséges jogának, sőt azzal ellenkezik is. Kétségtelen, hogy a XVI. és XVII. században a titkos tanácsnak, de még a gyűlöletes emlékü csillagkamarának törvénykezése is, tetemes hasznára volt a közönségnek. Nem szabad felednünk, hogy a hazafiak, kik a Stuartok zsarnokságának

¹ Laferrière, id. m. I. 226—234. II. Cormenin, *Du Conseil D'État envisagé comme conseil et comme juridiction* (1818).

ellentállottak, a common law fanatikusai voltak, és ha tehették vala, eltörölik a kancelláriai bíróságot épp úgy, mint a csillagkamarát. A kancellár végre is a korona szolgája volt, ki addig bírta hivatalát, a míg a királynak tetszett; ő bizonyára alkalmas volt arra, hogy az igazság vagy méltányosság ürügye alatt a common lawnak nemcsak alakszerűségeit, hanem biztonságát is megrontsa. Azért az angol puritánoknak vagyis a whigeknek helyzete, kik a XVII. században a titkos tanács hatalmát támadták, igen hasonlít a francia liberálisokéhoz, kik a restauratio alatt (1815—1830) az államtanács arbitrarius hatalmának és a közigazgatási jog kiterjesztésének ellene szegültek. Mind a két esetben a szabadság hívei győztek. Ebben is, mint más tekintetben jellemzetes, bárcsak külső hasonlatosság van az 1688-iki angol és az 1830-iki francia forradalom között.

Azt mondhatná valaki, hogy a most vizsgált két esetben az eredmény egészen különböző volt. A hosszú parlament megtörte, még pedig örökre, a csillagkamara és a titkos tanács hatalmát és nem engedte meg, hogy Angliában a közigazgatási jog és eljárás bármely rendszere kifejlődjék. A francia liberálisok ellenben a Bourbonok kiűzése után nem szüntették meg a közigazgatási bíróságokat és nem söpörték el a közigazgatási jogot.

A különbség nevezetes; de a ki a szavakon túl a tényekre is ügyel, azt fogja találni, hogy még itt is a hasonlatosságnak egy érdekes mozzanata lappang a nyilvánvaló különbség alatt. A csillagkamrát eltörölték, a titkos tanács arbitrarius bíraskodása megszűnt, de a kancellár birói hatalmához nem nyult sem ez

a parlament, sem az 1688-iki forradalom utáni parlamentek egyike sem.

Nem nehéz megtalálni e kimélet okait. A jogban, melyet a kancellár kezelt, vagyis az Equityben, elejétől kezdve voltak arbitrarius vagy discretionarius elemek, de az gyakorlatilag valóságos hasznára volt a közönségnek és sok tekintetben a tizenkét bíró kezelte common law fölött állónak tartották.

Már 1660 előtt is megjegyezték a finom észlelők, hogy a kancellárok változhatnak, de az Equity határozott jogrendszerre fejlődik. Igaz, hogy az Equity (mely eredetileg discretionarius, hogy ne mondjam arbitrarius közbelépés volt ama bevallott és gyakran reális célzattal, hogy a felek bizonyos esetekben anyagi igazságot kapjanak) fejlődhetett volna oly irányban is, mely a korona zsarnoki hatalmát megvédi és gyarapítja. De az Equity tényleg nem ezen irányban alakult és fejlődött; legalább Nottingham kora (1673) óta kétségtelen volt, hogy az Equity a bírói szokásjog rendszerévé alakul bizonyos elvek alkalmazásában, melyek mások, de nem kevésbé határozottak voltak, mint a common law szabályai, és végül épp oly ridegekké is váltak.¹ Az a veszély, hogy az Equity a despotismusnak szolgálhatna, el volt háritva; az angol államférfiak, kik legnagyobb részt jogászok voltak, nem igen voltak hajlandók elpusztítani egy oly jogtestet, mely bizonyos tekintetben anormalis lehetett, de hasznos újításokat hozott létre.

A francziák helyzete a közigazgatási joggal szemben a XIX. században nagyon hasonlított a XVII.

¹ L. Campbell's *Lives of the Chancellors*, 5. kiad. 247—248. ll.

századbeli angolokéhoz az Equityvel szemben. A közigazgatási jog sok kifogás tárgya volt. Nem egy nagynevű publicista sürgette eltörlését vagy kívánta, hogy a közigazgatási bíróságok hatásköre a rendes bíróságokra ruháztassék át; de a közigazgatási jog elleni támadások visszaverettek és a rendes és a közigazgatási bíróságok hatáskörének elkülönítése megmaradt. Nem nehéz felismerni azt sem, hogy miért volt ez így. A közigazgatási jogot, minden sajátságaival és külön bíróságaival együtt, azért tűrték, mert a rendszert, egészében véve, a francziák fölötte hasznosnak tartották. Legkomolyabb ellenfelei is úgy vélekednek, hogy nagy gyakorlati előnyei vannak és hogy megfelel a francia intézmények szellemének.¹ Együttal a közigazgatási jog, inkább a jogászok, mint a politikusok befolyása alatt — a mennyire angol ember ezt megítélheti — azon uton van, hogy nagyrészt leteszi arbitrarius jellegét s már a XIX. század első felének vége óta egy többé-kevésbbé határozott jogrendszerre változott át, melynek kezelői híján vannak ugyan ama kellékeknek (például a végrehajtó hatalomtól való teljes függetlenségnek), melyeket az angolok minden birótól megkívánnak, de a kik bizonyára távol vannak attól, hogy egyszerűen a kormány részesei volnának. A ki összehasonlító törvényhozással foglalkozván, Anglia törvénykezésének történetét megfigyeli, legalább is lehetségesnek fogja találni, hogy a francia közigazgatási jog, a jogászok befolyása alatt és bizonyos fejlődés után, valamikor épp úgy teljes értékű része lesz a francia jognak (még ha a „jog“ szót legszűkebb értelmében vesszük is), mint a hogy az

¹ L. Jacquelin, *La juridiction administrative*.

Equity több mint két század óta elismert része az angol jognak.

A közigazgatási jognak XIX. századbeli története megvilágítja az angol jog régi történetének egy oly jelenségét, mely a kutatóban némi kétséget vagy meglepetést szül: hogy ugyanis a bíróság puszta léte és működése mily gyorsan alkothat vagy bővíthet ki egy jogrendszert. A ki Pollock és Maitland *History of English Law* című könyvét olvassa, méltán csodálkozhatik, hogy mily gyorsan lett a királyi udvarbiróság jogából az ország köztörvénye, a common law. E jogi forradalom, úgy látszik egy nagytekintélyű bíróság szigorú törvénykezésének természetszerű eredménye volt. Pedig még azt sem vehetjük egészen bizonyosnak, hogy az elért eredmény előre volt látva. Meglehet, hogy a nevezett eredmény a következő két oknak egészen véletlen folyománya volt: Az első az, hogy a tehetséges bíró az egyes eset eldöntését általános elvekre szereti alapítani és hogy praecedenseket követ; a másik az, hogy az alsó bíróságok szeretik elfogadni egy nagy hatalmú és tekintélyű főbíróság irányzását. Szóval, ama számtalan esetek egyikevel van itt dolgunk, melyek igazolják Tarde (*Lois de l'imitation*) szabályát: hogy ugyanis némely intézménynek, avagy sikerénél vagy más körülménynél fogva tekintélyre emelkedett szokásnak előbb egy országban, majd az egész civilizált világon való elterjedését az emberiségnek veleszületett utánzási hajlama magyarázza meg. Mondhatni azonban, hogy valamely jogrendszernek a törvénykezés hatása alatt való kifejlése oly munka, melyhez igen hosszú idő kell, és hogy a királyi udvarbiróság hihetetlen gyorsasággal végezte el Anglia közönséges jogának megalakítását.

Igaz ugyan, hogy a norman hódítástól I. Eduard trónraléptéig lefolyt időszak (1066—1272) körülbelül kétszáz évre terjed és hogy az angol jog csak 1272-ben volt szilárdan megalapítva; de ha bíróságaink szervezetét II. Henrik trónraléptéig (1154) visszük vissza, mondhatjuk, hogy körülbelül egy század alatt valósult meg a nagy jogforradalom.

Ily tanulságokat talál a közigazgatási jog történetében az, a ki az összehasonlító joggal foglalkozik. Mi úgy látjuk, hogy az angol jognak és bírósági szervezetünknek fejlődése rohamos volt. De bármiként álljon a dolog, nincs okunk a jogi elvek és a törvénykezés gyors fejlődésén nagyon csodálkozni oly időkben, mikor egy hatalmas bíróságnak befolyása vagy tekintélye kétségtelenül sokkal nagyobb volt, mint az emberi haladás későbbi fokain. Mindenesetre bizonyos — és ez tanulságos tény —, hogy a mai civilisatio közepette nem egészen száz év alatt a jogi szabályok és elvek egy egész szerkezete, továbbá a quasi-bírósági eljárás teljes rendszere termett meg Francziaországban. Szándékosan mondjuk, hogy „termett”; a közigazgatási jognak fejlődése 1800-tól 1900-ig természetű növéshez hasonlít. A francia jog e részéről is méltán mondhatni azt, a mit az angol alkotmányról, hogy „nem készült, hanem termett“.

MUTATÓ.

(A tulajdonnevek és a legfontosabb törvények)

A

Ancien Régime, 239.

Anglia, 13, 15, 19, 23, 24, 28,
30, 37, 40, 63, 80, 83, 85,
86, 100, 106, 107, 114, 115,
121, 122, 124, 131, 133, 134,
137, 165, 166, 175, 176, 178,
180, 185, 186, 188, 189, 191,
193, 194—200, 204, 210, 212,
224, 228, 235, 237, 248, 250,
251, 261, 262, 271, 272, 275,
300, 301, 305, 308, 313, 318,
322, 330, 331, 333, 338, 347,
348, 350, 362, 365, 376, 386,
407, 410, 413, 436, 486, 487,
490, 496, 497, 500, 502, 504,
505, 507, 508.

Appropriationalis törvény, 288.

Aucoc, Droit Administratif,
308, 310, 314.

B

Bacon, 16, 61, 324.

Bagehot, 6, 18, 382, 383, 411.

Belgium, 4, 86, 90, 120, 121,
129, 149, 188, 189, 192, 195.
224, 253.

Bill of Rights, 26.

Blackstone, 5, 6, 8, 60.

Blackstone Commentaries, 8, 9,
39.

Bradlaugh, Charles, 31.

Bryce, 87. *American Common-
wealth*, 131, 147.

Burke, 1, 3, 80, 354.

Bute, Lord, 373.

C

Chatham, 51, 353.

Coke, Sir Edward, 16, 17, 39, 46.

De Blosseville 300.

D'Eon lovag, 183.

De Lolme, 40, 82.

Dodd Dr. 378.

Dubs Dr. 160.

E

Edward VI. 49.

Egyesült - Államok alkotmá-
nya, 4.

Ellenborough, Lord, 232.

Eyre, 222.

F

Featherstonei zavargások, 264,
457.

Francziaország, 4, 116, 121,
123, 124, 127, 128, 129, 149,
182, 239, 242, 244, 248, 249,

251, 275, 305, 306, 308, 315,
317, 318, 321, 329, 332, 386,
416, 417.

Freeman, 6, 15, 17, 19, 340.

G

Gardiner, 15, 323.

Gneist, 83.

*Goldsmith, Citizen of the
World*, 2.

Gordon-féle zavargások, 265.

Grant tábornok, 28,

Grenville, Lord, 292, 293.

H

Habeas-Corpus-törvények, 188,
195.

Hadsereg, 270, 457.

Hallam, Middle Ages, 2, 3, 6,
11.

Hamilton, 15.

Hastings, 360.

Hearn, tanár, 6, 18, 24, 350.

Henrik, VIII., 48.

Holland: Jurisprudence, 21.

Hume, 74.

I

Impeachment, 360, 371.

Indemnity-törvények, 45.

India, 94, 95, 96, 97, 98.

Irland, 63, 217.

J

Jamaika, 222.

Jackson, 169.

Jenks: Government of Victoria,
103.

K

Kabinet, 8, 147, 408.

Kanada, 107, 131, 132.

Kanadai hajózási törvény 113.

Kanadai alkotmány (British
North America Act) 131 jegy-
zet, 144, 158, 159, 160.

Kent, 4, 5.

Közigazgatási jog, 298, 483.

L

Lajos, XIV. 75, 76, 77.

Lajos, XV. 183.

Lajos, XVI. 183.

Lyndhurst, Lord, 375.

M

Macaulay, 244, 246.

Macclesfield, 360.

Mansfield, Lord, 183, 232.

May Tamás 11.

Melbourne, 99.

Melville, Lord, 360.

Mignet: French Revolution,
416.

*Mill: Representative Govern-
ment*, 187.

Miniszteri felelősség, 299.

Montesquieu: Esprit des lois,
181, 305, 310.

Morley: Life of Diderot, 182.

Mutiny Act, 271, 363.

N

Nagy Frigyes, 80.

Napoleon Lajos, 80, 123, 415.

O

Odgers: Libel and Slander,
225, 227, 233.

P

Paley: Moral Philosophy, 357.

Palmerston, Lord, 357.

Peel, 352.

Pitt, 352, 369, 370.

Plouard: Les constitutions françaises, 119.

Pollock: Essays in Jurisprudence and Ethics, 36.

Pollock: Science of Case Law, 55.

R

Reeves, 343, 344.

Rhode Island, 157.

S

Sajtó, 228.

Skót egyetemi törvény, 62.

Sidgwick tanár: Elements of Politics, 67, 167.

Sommersett Jakab, 208.

Stanhope, Lord, 41.

Stephen: Commentaries, 8.

Stephen főbíró, 53, 278.

Stephen Leslie, 78, 381.

Stubbs dr, oxfordi püspök 11, 15.

Svájcz, 70, 160, 162, 164, 168.

T

Tarring, Laws relating tho the Colonies, 103.

Toqueville, 20, 83, 84, 85, 116, 117, 172, 176, 178, 179, 180, 300, 301.

Todd, 65, 112, 114.

U

Unio-törvények, 60.

V

Veto jog, 25 jegyzet.

Victoria angol gyarmat, 96—98, 102, 103, 110, 111, 112, 376.

Vilmos III, 378.

Vilmos IV, 354.

Voltaire, 176, 181, 182.

W

Walpole, Sir, 45.

Washington, 15.

Wellington, 363.

Wilkes János, 31, 353.

Witenagemót, 14.

Wolfe Tone, 268, 269.

